

Domine, vim patior, responde pro me: exurge, & iudica causam tuam.

POR EL LICENCIADO PEDRO ALONSO PRESBITERO, CAPELLAN

perpetuo de la Capellania, que en la santa Iglesia desta Ciudad, fundaron Anton Lopez, y doña Ana de Medina su muger.

EN EL PLEITO

Con el Dean y Cabildo de la dicha santa Iglesia: sobre que el Prouisor de la dicha Ciudad no haze fuerça en no otorgar las apelaciones que el dicho Cabildo tiene interpuestas de no auerle admitido la informacion que ofrecio. Y de auer mandado restituir, y manutener en la possession de dicha Capellania al dicho Pedro Alonso.

ARA lo qual se ha de suponer, que el año passado de 1546. hizo testamento el dicho Anton Lopez, baxo de que muriò, y en el, con consentimiento de la dicha doña Ana de Medina su muger fundò la dicha Capellania de bienes comunes, en la forma siguiente.

Iten, mando, que perpetuamente aya, y se sirua vna Capellania en la Capilla de la Concepcion, adonde me mãdo enterrar: y que de mis bienes, y de los de doña Ana de Medina mi muger se paguen diez mil marauedis en cada vn año, pagando ella la mitad, y de mis bienes la otra mitad. Y que destos dichos diez mil marauedis lleue la Fabrica de la dicha Iglesia mayor lo que segun de vso y costumbre le pertenece, y de lo que restare se digan tantas Missas por mi anima, y de la dicha Ana de Medina mi muger, quantas el dicho resto montare; pagando por la limosna de cada vna de ellas vn real de plata. Y que el Capellan que la huuiere de seruir, le nombre la dicha Ana de Medina, y despues de ella, la dicha nuestra hija Catalina Lopez, y despues delos dias de la vida de la dicha Catalina Lopez, sea Patron el Cabildo de la dicha santa Iglesia mayor, con que no se pueda dar menor limosna de a real por cada vna de las dichas Missas. Y que los dichos diez mil marauedis pague en su vida la dicha mi muger, de los bienes comunes, y de ambos en cada vn año; y despues de muerta, se dote la dicha Capellania de bienes suyos, y mios, que sean raizes, que renten los dichos diez mil marauedis; porque ella lo ha ansi por bien, y lo hará como yo aqui lo dispongo, por ser cosa que toca a ambos, y que se comunicò con ella. Y que en lo tocante a la dicha Capellania, no se pueda entrometer ningun Prelado para lo proueer, ni alterar lo que yo aqui dispongo: y si se entrometiere para lo alterar que la dicha Capellania cesse, y de los bienes que fuere dotada se digan tantas Missas, &c.

Lo

Lo ſegundo, que el año de 1552. la dicha doña Ana de Medina otorgò ſu vltima diſpoſicion. Y en quanto a la dicha Capellania dize anſi: *Iten digo, que por quanto Antõ Lopez mi primero marido difunto, que Dios aya, en ſu teſtamenio que hizo en ſu vltima voluntad, mando, que por ſu anima, y por lo mia, y de nueſtros padres, y madres ſe dixeſſe y cantaſſe vna Capellania de Miſſas en la ſanta Igleſia de Seuilla, como ſe contieue en ſu teſtamento, que fizo en ſu vltima voluntad, e yo conſenti en ello. Por ende por aquella via y forma que mejor de derecho aya lugar, yo doto la dicha Capellanio, la qual quiero que ſe diga y cãte en el Altar de la Concepcion de nueſtra Señora, que es en la ſanta Igleſia de Seuilla, donde yo me mando enterrar, en que cada vn mes ſe digan veinte Miſſas: y el Capellan que las cantare ſirua el Coro como los otros Capellanes que ſiruen Capellanias perpetuas en el Coro de la ſãta Igleſia, y que ſirua toda la Quareſma, y fieſtas principales: y aya y lleue de dote veinte mil marauedis, los quales yo pongo, e ſituo ſobre mis caſas, que tengo en la calle de Bayona deſta dicha Ciudad, que alindan con caſas de Alõſo de las Roelas, y con caſas de la ſanta Igleſia de Seuilla; y nombro por Capellan perpetuo al Licẽciado Gaſpar Carraſco Cura de la ſanta Igleſia de Seuilla, el qual la ſirua ſegun y como tengo dicho: y deſpues de los dias de la vida del dicho Lieenciado, nombro por Capellan perpetuo a Andres de Ayala hijo del dicho Gregorio de Ayala mi marido, e quiero, y es mi voluntad, que el Capellan que la ſiruiere la gane patitur en el coro, y en el dezir de las Miſſas. Y nombro por Patron para que la las fagan dezir, y cantar, a los muy Reuerendos ſeñores Dean y Cabildo de la ſanta Igleſia de Seuilla, como Adminiſtradores perpetuos de la Fabrica de la ſanta Igleſia, y deſpues de los dias de la vida de los dichos capellanes, que yo aora nombro, puedan nombrar capellan, como lo tienen de coſtumbre, en*

otras

capellanias. Y es mi voluntad, que el dicho Licenciado durante el tiempo que no siruiere la dicha capellania, pueda poner quien la sirua. Y mando, que mis albaceas den a los dichos señores Dean y cabildo lo que les pareciere por la administracion que han de tener de la dicha capellania, y lo que fuere menester para ornamentos y otros recaudos necessarios a la dicha capellania, &c.

Lo tercero, que estando vaca la dicha capellania por el año passado de 1629. se pusieron editos en las puertas de la Iglesia mayor, como se tiene de costumbre en las prebendas, y curatos, y capellanias perpetuas, cuya prouision, o nombramientos toca a la dicha santa Iglesia, y su Cabildo; y en concurso de muchos opositores nombraron al dicho Pedro Alonso por capellan de dicha capellania, para que la sirua y goze en la forma que sus antecessores, con las obligaciones de su fundacion, y por la voluntad del Cabildo, como parece en el primero ramo del pleito a fol. 6.

Lo quarto, que el año passado de 1641. en 27. de Setiembre el dicho Pedro Alonso parecio en el dicho nõbramiento ante el Prouisor deste Arçobispado, y pidio se le hiziesse colacion de dicha capellania, y en virtud de làs fundaciones referidas, y dicho nombramiento se le hizo colacion, e canonica institucion, y en virtud de ella se le dio la possessión en la dicha santa Iglesia, y en la Capilla donde està sita dicha capellania, en seis dias del mes de Otubre del año de 1641. como parece de los autos en el ramo primero a fol. 17.

Lo quinto, que llegando a noticia del dicho Cabildo, como se auia hecho colacion de dicha capellania al dicho Pedro Alonso, y a su instancia, decretò en nueue de Otubre de 1641. años, que se le quitase la dicha capellania; y se mandô a los ministros no le admitiesen en el coro, ni en la dicha capilla de la Concepcion, y en efeto se cumplio, expeliendo violentamente al dicho Pedro Alonso, segun consta de los autos en el ramo primero a foj. 13 & 14. Y en el dicho decreto pusieron por causas

expressas

expressas, que ocasio naua varias inquietudes, ruidos y escandalos con su condicion, y por otros inconuenientes. que se hallan en dicho Pedro Alonso, que por la modestia, y autoridad del Cabildo, y ser el Sacerdote no se expressan, como consta todo por el dicho decreto en el segundo ramo a fol. 1.

Lo sexto, que el dicho Pedro Alonso se querellò ante los señores Regente, y Oidores desta Real Audiencia, y con vista de autos remitieron al dicho Prouisor el conocimiento desta causa: y auiendo procedido en ella, sin atēder a lo pedido por el dicho Pedro Alonso, se querelló por via de fuerça del dicho Prouisor ante los dichos señores Regente, y Oidores de la dicha Real Audiencia. Y dixeron, que reponiendo el dicho Prouisor, y determinando sobre el despojo, no hazia, ni haze fuerça. Con lo qual auiendo el dicho cabildo alegado largamente en orden a que se le auia de recebir informacion de ciertas razones que dezia, se proueyó auto de restitucion, y que fuese restituido, y manutenido en la dicha capellania el dicho Pedro Alonso: y se le notificô con censuras, y otras penas ansi lo cumpliese dicho Dean, y Cabildo: de que apelarō, y se querellaron por via de fuerça del dicho Prouisor, y de no otorgarles las apelaciones interpuestas, y de auerles denegado la informacion que ofrecieron, fundandose en las siguientes razones.

Lo primero, que dicha capellania era amouible ad nutum, y voluntad del dicho cabildo, y que de su fundacion se colegia, y de aquellas palabras de la dicha doña Ana de Medina, ibi: *Y despues de los dias de la vida de los dichos Capellanes, que yo aora nombro, puedan nombrar capellan, como lo tienen de costumbre en otras capellanias.* Con la qual relacion se hizo de la naturaleza que tenian las capellanias que el dicho cabildo proueia, sin interuencion del Ordinario, como parece por vn testimonio que presentò firmado de el Secretario del dicho cabildo don Francisco Zapata, Chantre de la dicha santa Iglesia, que está en estos autos fol. 16. en el segundo ramo.

Lo ſegundo, porque ſiendo eſta dicha capellania amo uible a voluntad de dicho cabildo, como cõſta por el nõbramiento que hizieron al dicho Pedro Alonſo, podia muy bien quitarſela con cauſa, o ſin ella, por auerla dado precario modo: y anſi el concedente reuocando el nombramiento, vſa de ſu derecho, y no le hizo injuria al dicho Pedro Alonſo, que acetò con eſta calidad dicha capellania, ad latè tradita per Laram de anniuerſar & capell. lib. 2. cap. 6. per totum, Gonzal. ad reg. 8. gloſſ. 5. §. 6. ex cap cum Eccl. vulterana, de elect.

Lo tercero, porque reſpeto de auer tenido el dicho Pedro Alonſo dicha Capellania en precario, no pueden auer lugar los remedios poſſeſſorios que intenta de reſtitucion de deſpojo y manutencion, como largamente, y docta ſe alega en el ſegundo articulo de la informacion, que el Doctor don Gregorio de Portillo, Maeſtro comũ, Catedratico de Prima de leyes en la inſigne Vniuerſidad de Salamanca, y aora meritiſsimo Canonigo Doctoral de dicha ſanta Igleſia ha ſacado a luz.

Lo quarto, porque ſon contrarios los dos remedios q̃ propone el dicho Pedro Alonſo, a ſaber, vno, recuperandæ, y el otro retinendæ poſſeſsionis, y de manutencion, vt per Mantic. de retinen. poſſeſſ. remed. vltimo prope finem: y quando ſe conuinaran, que no hazen, ſe requiere en ambos poſſeſsion preterita, o preſente, que no ha tenido, ni tiene el dicho Pedro Alonſo en dicha capellania, por ſer de ſu naturaleza amouible a voluntad de dicho cabildo, por las autoridades que dicho Doctor don Gregorio de Portillo junta en el dicho ſegundo articulo de ſu docto alegato.

Lo quinto, porque de lo referido, y ſer dicha capellania ad nutum, no pudo el dicho Prouiſor hazer canonica inſtitucion, y colacion della al dicho Pedro Alonſo, y que por eſta cauſa, y no auer precedido ereccion de ſus bienes en eſpirituales, y citacion de dicho cabildo, es nula, y como tal ſe ha de tener y declarar por clandeſtina.

Lo vltimo, porq̃ el dicho cabildo es inquietado en la

quaſi

quasi possession, que tiene de remouer capellanes a su uoluntad en todas las capellanias de q̃ es patron por la costumbre, segun vna certificacion que dà su Secretario, y està en el segundo ramo a fol. 16. respeto delo qual se le ha de admitir informacion de dicha possession, que sumariamente ofrece; y que sin oirlo, no ha de ser despojado de quasi possession tan antigua, ad tradita per DD. in cap. 1. de caus. possess. & propriet. y ansi el auto en que denegó el dicho *Prouisor* la dicha informacion tacitamente, restituyendo y amparando al dicho Pedro Alonso en dicha capellania, es de su naturaleza apelable quoad vtrumque effectum, ad tradita per D, Dominum Gregorium de Portillo in vltimo articulo suæ allegationis.

Cæterum his non obstantibus, el dicho Pedro Alonso debe ser restituido ante todas cosas en la possession de dicha su capellania, y manutenido en ella, y en executar el auto, q̃ tiene de restitucion de despojo y manutẽcion en ella, no haze fuerça el dicho *Prouisor* sequentibus fundamentis.

Suponese tiene obligacion el dicho Pedro Alonso de seguir esta causa, y de no, fuera dignamente culpado, por ser Sacerdote, y tocar en honra, y reputacion de su persona y costumbres, secundum illud Pauli ad Corinthios, cap. 9. ibi; *Expedit mihi magis mori, quam vt quis gloriã meam euacuet*; & ex nostris Cassador. decis. 3. num. 3. tit. de iure pat. Surdus decis. 59. num. 2. Menoch. cons. 302. in princ. lib. 4. & diuitijs, & lucris anteponenda est hæc intentio, l. Iulianus, §. sed varie. vers. non enim, ff. si quis omiss. caus. test. gloss. in extrauag. ad conditorem, §. rursus, verbo, *honori*, de verbor. signifi. & Aristoteles in æconomic. disputationibus. ait: quod malto grauius ferunt homines, si eis auferatur honor, quam si bona omnia. Y ansi auiendole despojado de lo vno, y lo otro dicho cabilpo justificadamente intenta dicha restitucion, y manutencion en dicha capellania.

Primò, ex dictis fundationibus, & earum clausulis, porque de su contextura, y de tantas repeticiones como

los

los fundadores hazen, llamando a la dicha capellania perpetua, especialmente, ibi: *Y el Capellan que las cantare, sirua el coro como los otros Capellanes, que siruen capellanias perpetuas en el coro de la santa Iglesia, &c.* argumento text. in l. Ballista, ff. ad Trebell. cum similibus. Y recibiendo en su propria significacion la palabra *Capellania perpetua*, es exclusiua, de manual, y amouible, y assi verba testatoris sunt intelligenda in proprio formali, & natiuo sensu, l. fin. C. de his, qui venia. ætat. impet. y en sentido consuetudinario, y vsual de nuestra España, es corriente esta diferencia, y se obseruò con el indulto de nuestro muy santo padre Pio Quinto anno 1561. en la concession del subsidio a los Reyes de Castilla, que por rezar de capellanias perpetuas, ibi: *capellæ, & capellaniæ perpetuæ*, se eximieron los que tenian capellanias manuales y amouibles de la contribucion de subsidio. Y despues en tiempo de Clemente 8. anno 1604. se pidio extension, y comprehension en las capellanias amouibles, y se concedio, segun el indulto, ibi: *Non solum capellani capellaniarum perpetuarum, sed etiam capellani ad nutum amouibiles.* Todo este assunto explicò doctamente Perez de Lara de anniuers. & capell. dict. lib. 2 dict. cap. 6. num. 17, cum sequent.

Y a mi corto entender el Abogado del dicho Cabildo (aliàs muy gran Letrado y Maestro comun) se engañô en llamar los bienes desta capellania temporales antes q̃ se colase: pues aun en caso que fuese manual, son eclesiasticos, & verè sunt traslata in patrimonium Ecclesiæ, nam quod relinquitur clericis, Ecclesiæ censetur relictum, argumento l. annua, §. atria, ff, de annuis legat. & sunt in Ecclesiæ regimine, cap. nouerint 10, q, 1.

Diuersa cosa fuera, si los testadores huuieran dexado sus bienes a algunos seculares con carga de Missas, & capellaniæ ad eorum nutum amouibilis, exquo ea bona nõ spiritualizantur, sed remanent in sua temporalitate, & in regimine laici, & iudicis sæcularis, vt latè tradit Perez de Lara de anniuers dict. lib, 2, cap. 1. num. 3. & 34. bien claro es, que no se puede inducir de las fundaciones de dicha

dicha capellania, que milite en ella esta doctrina, constã-do como consta que la llaman los fundadores, perpetua, y al capellan que cantare las Missas, perpetuo; y le seña-lan bienes para su dote, y que sea administrador de ellos el dicho cabildo.

O de llamarlos temporales, se puede presumir, que no les cargan subsidio, y que dicha capellania no està a-fecta a el, y correr à el mismo sentir en mas de mil capella nias perpetuas, que tiene en administracion el dicho ca-bildo por disposiciones de varios fundadores. La conse-quencia es llana, si contributio, & solutio subsidij solum fit de redditibus Ecclesiasticis, vt colligitur ex dictis Bul lis sanctissimi Pij Quinti, & Clementis Octaui, & tradit Gigas de pensionibus, q. 38, per totam. Y el dicho cabil-do tiene los bienes desta dicha capellania, y de otras de la misma formalidad por temporales, no paga subsidio de ellos, y si lo paga no son temporales, sino espirituales, y Eclesiasticos, como se dà a conocer de lo referido; y assi la institucion canonica del dicho Prouisor en dicho Pe-dro Alonsò de dicha capellania no tuuo necessidad de ereccion de los los dichos bienes en espirituales, que ya lo estauan, por ser en el principio de su fundacion perpe-tua, y no manual, y auerla tenido dos capellanes perpe-tuos, como confiessa el dicho cabildo: en los quales es fuerça los bienes auian de ser espirituales; y por ningun accidente han de dexar este caracter con que fueron sig-nados. Y quando en su fundacion fuera determinadamẽ-te manual, corre la misma razon, por auerla dexado a la dicha santa Iglesia su administracion, y patronato.

Esto procede con tanta verdad en fundaciones de ca-pellanias perpetuas, o manuales en la forma que el dicho cabildo pretende sea la presente, que aun quando los fun dadores in limine fundationis, & in traditione bonorum, huuieran dispuesto, que de no hazerse, y cumplirse su vo-luntàd, se conuiertan los bienes espiritualizados, en tem porales, y de capellania perpetua se haga manual, o ani-uersario, no surte efecto esta disposicion, por conferirla

en

en tiempo, que no son señores de aquellos bienes, vt dicimus de libertate data seruo à domino in tempus, quo seruus futurus est alienus, l. stichus seruus, ff de manum. testamento, y en terminos de capellanias est celebris decisio Rotæ 10. testamentis in antiquis: *postquam enim bona destinata pro capellania transferuntur in patrimonium Ecclesiæ, & dominium Christi, & facta sancta sanctorum, impossibile est, quod per dispositionem testatoris talia esse desinant, cum ea dispositio testantis sit collata in tempus, quo bona desinant esse sua.* Per latè tradita à Lambertino de iure patr. lib. 1. p. 1. q. 9. prin. num. 68. & 74. Ioannes Gutier. in rep. l. nemo potest, nu. 449 de legat. 1. Mench. lib. 1. de success. progressu. cap. 7. num. 16. & 17. pues si segun las doctrinas destos DD. que son comunes, no puede el testador que fundô capellania perpetua, mudarla en manual, ni en aniuersario, postquam fuit in esse producta, secus si nondum est facta perpetua, ad tradita per Humadam ad Gregor. in l. 1. tit. 15 p. 1. gloss. 6. num. 2. mal pretende el cabildo contra la voluntad de los fundadores, y contra razon fixar el pie en esta version.

Secundo, que se induce de la primera fundacion desta dicha capellania es en fauor de dicho Pedro Alonso, y de que no le dio a el dicho cabildo mas de el nombramiẽto de capellanes perpetuos, sin relacion a costumbre, y en esta parte quedò perfecta la disposicion, sin que pudiesse despues la dicha doña Ana de Medina alterarla, por auer dispuesto el dicho Anton Lopez con consentimiento de la suso dicha, y auerlo assi declarado en su segunda fundacion de aumento a la dicha capellania: y esta es doctrina corriente de la decision textual, in l, nec fratris, C. de donat. caus. mortis: vbi si soror donauit causa mortis fratris sui, confirmatur donatio morte fratris, taliter quod sorori superuiuenti non liceat reuocare, nec alterare, ita Bald. ibi num. 1. idem Baldus in cap 1. §. donare, col. 2. numer. 3. qualiter fœud. alien possess. & ex l. sicut, §. vendit, ff. quibus mod pig. vel hyppo. soluit. tenet Roder. Suar. in l. quoniam in prioribus, in 5. limit. ad

leg.

leg. Regiam, num. 12. cum seqq. D. Couarrub. in repet. rub. de testament. 2. p. numer. 8. Tellus Fernand. in l. 17. Tauri, num. 14 & multos refert, & sequitur dominus Ludouic. Molina de Hispan. primog. lib. 4. cap. 2. num. 84. & seq. y segun estas doctrinas la disposicion de dicho Anton Lopez en quanto a nombrar el dicho cabildo como patron en dicha capellania perpetua, no la pudo alterar (como se pretende de contrario) la dicha doña Ana de Medina por su vltima voluntad, y en realidad de verdad no la alteró, como se dirá en su lugar, respondiendo a los fundamentos del dicho cabildo.

Tertio, y de la clausula de dicha doña Ana de Medina en quanto a la dicha capellania, se colige es perpetua, y que los capellanes necessariamente lo han de ser, por auerle dado forma en los dos primeros que nombrò, permitiendo al vno la pudiesse gozar, y ganar la dote, sin assistir en el dicho coro, y poner seruidor en ella: y que el capellan que la siruiere, sirua el coro como los otros capellanes que siruen capellanias perpetuas en el coro de la santa Iglesia: y q̃ el capellan, que la siruiere, la gane patitur en el coro, y en el dezir de las Missas: todas estas son especialidades de perpetuidad, ansi en esta capellania, como en los capellanes que la obtuuieren; con que auiendo nombrado dos consecutiuè perpetuos, esta perpetuidad censetur repetita in omnibus subrogatis en dicha capellania; argumento l. licet Imperator, de legatis 1. & ibi Iasson num. 26. cum seqq. is qui loco alterius substituitur in omnibus, & per omnia eum repræsētat, Decius cons. 190. col. 3. vers. 4. & qualitas adiecta primæ personæ nominatæ, sine controuersia censetur repetita in secundis: ita docuit Bartol. in l. Seiæ, §. Caio, num. 5. ff. de fundo instruct. instrumentoque legat. Aretin. cons. 1. nu. 13. Ruinus cons. 15. num. 8. lib. 1. Socin. Iunior in cons. 160 num. 10. lib. 2. Beroius cons. 120. num. 79. lib. 2. Y esta especialidad tan conforme a derecho, segun el cap. vnic. de capell. monach. lib. 6. y la essencial naturaleza de beneficios Eclesiasticos como dicha capellania, que fundò,

no

no la abrogò con aquellas palabras, ibi: *Despues de la vida de los dichos dos capellanes perpetuos, nombre dicho Cabildo como lo tiene de costumbre en otras capellanias*, que se entienden de la misma calidad que la presente, per l. cum in testamen. §. vltimo, ff. de hæred. instit. l. seruo manumisso, ff. de peculio legat.

Y esto se ajusta a nuestros terminos de beneficios, y capellanias, quæ semel affecta, vel affectæ alicui qualitati semper manent cum eadem qualitate, ita Rota in vltim. decis. 32. num. 20. ex l. si cognatis, ff. de rebus dub. l. 2. §. 1, ff. de noxalib. action. Ioan. à Cochier. ad reg. 10. num. 9. Gonzalez ad reg. 8. de mensib. gloss. 6. num. 199. vbi refert Rota decis. 66 in antiquis, de præbendis, Cassadorus decis. 8 num. 10. eodem tit. y el nombramiento que se hizo al dicho Pedro Alonso por el dicho cabildo, se refiere a la disposicion de los dichos fundadores, y a la forma cō que sus antecessores capellanes tuuieron la dicha capellania, y ansi constando que dichos capellanes primeramente nombrados fueron perpetuos; como lo confiessa dicho cabildo, se dà a entender, que todos los que sucedieren han de ser capellanes perpetuos; y al menos para la pretension de mudar estado a dicha capellania, no concurrieron los requisitos del cap. cum de beneficio, de præbend. lib. 6. ni voluntad de superior; necdum potentis, sed volentis statum beneficij mutare, ita Rota in vna Perusina, die 17. Martij 1589. coram Pamphilio, vt refert, & sequitur Farin. tom. 2. decis. 368.

Quarto, porque el dicho cabildo no tiene costumbre de remouer capellanes ad nutum, & voluntatem suam, ni aun en poner en los titulos, y nombramientos que hazen semejante aditamento como tiene el dicho Pedro Alonso, en quien quisieron probar la mano, y les ha salido al rostro, y con muchos colores: bien se dexa conocer este fūdamēto, pues si vuierā hecho algunos en otros capellanes de diez, veinte, treinta, y cincuēta años a esta parte, los presentaran (pues quedan originales en los libros del cabildo) y no, que afectaron forjar vno, que llaman

testi-

testimonio en mala parte, sin referirse a libro, ni instrumento antiguo, ni moderno, siendo ansi, que he visto infinitos nombramientos desde el año de 1621. hasta el de 1634. que dizen en esta forma: *Estando juntos los señores Deã y Cabildo de esta santa Iglesia como lo han de vso y costumbre capitularmente en su cabildo ordinario, presidiendo el señor don Francisco Dean, y Canonigo en ella, nombraron por Capellan del Coro de la dicha santa Iglesia a Iuan, auiendo precedido el examen ordinario entre el, y los demas opositores, que a la dicha capellania se opusieron en construccion de Latin, y canto, la qual le dieron por la mayor parte de votos, y como a el mas benemerito de ellos, y le mãdaron asentar en el quaderno donde estàn escritos las demas capellanes del Coro, y que como a tal le apunten las horas en el:* firmados de diferentes Secretarios de dicho Cabildo.

A esta formalidad, y costumbre se refirio la dicha doña Ana de Medina quando dio poder, y facultad para que nombrasen, como lo hazian en otras capellanias del coro, poniendo editos en las puertas, examinando a los opositores de Latin, y Canto, y de costumbres, y que la confiriessen en el mas idoneo: pero querer por el nombramiẽto de Pedro Alonso inducir costumbre en su capellania, sin exhibirlos, de sus antecessores, ni el del inmediato, q̃ en beneficios se atiende al vltimo estado antes que se formara el pleito, como tienen comunmente los Doctores, ex dict. cap. cum, de beneficio, de præbendis, lib. 6. bien se conoce, que no puede tener subsistencia el procurado nombramiento con la adicion de voluntad, y quando cõste de la propria naturaleza que el Fundador dio a la capellania, como a la presente, no se atiende al vltimo estado, sino es que estè prescripto legitimamente, precediendo titulo, y buena fee, per tradita a Lara de Capellanijs, lib. 2. cap. 1. num. 53. cum seqq. & nouissimè Melchior Loterio de re benefic. lib, 1. q. 34 num. 47. y la razon es, porq̃ del vltimo estado del beneficio, o capellania nace vna simple presuncion, que se elide, y desvanece facilmente, no constando de prescriptione quadraginta annor. antecedenti al vltimo estado, per dict, cap. cum de beneficio

 de

de præbend.lib.6.tradit Seraphin. decis. 1120. Marescot. variar. resolut. lib. 1. cap. 55. per totum, & Genuens. in praxi Neapolit. cap. 101. per totum. Y mas teniendo por su parte dicha capellania plenissima prueba, en quanto a ser perpetua, ex tenore fundationum, cap. Monasterium, cũ seq. 16. q. 7. Milis in verbo Beneficium, vers. *Beneficia omnia sunt sæcularia*, ad fin.

Y no es de dudar, que dicho cabildo no pudo dar principio a la prescripcion de dicha capellania con el dicho nombramiento en dicho Pedro Alonso, respeto de constarle de las dichas fundaciones, y de los nombramientos antecedentes, y faltar con esto la buena fe, que se requiere in principio præscriptionis continuê vsque ad complectionem 40. annor. vt tenent DD. in dict. cap. cum de beneficio, & ibi gloss. verbo Legitima, Rota decis. 2. in nouis. Gonzalez ad reg. 8. gloss. 7. num. 24. Seraphin. decis. 950. num. 2. Y esta buena fee debe assistir ansi en el que prouee, quàm in prouiso, Geminian. in dict. cap. cum de beneficio, num. 9. & alios refert, & sequitur Rota, decis. 229. num. 8. p. 1. in recentior.

Y la regla es, quod inducitur bona fides, & mala excluditur, vbi ignoratur status beneficij, secũdum quem prouisus illud non potest obtinere saltim prout sibi fuit collatum, & prouidens non potest conferre, si tamen adest status capellaniæ, vt affuit in præsenti, per prædictas fundationes; llano es, que assistio mala fee en el dicho cabildo, y excluyó la buena præsumptiua, lo vno, y lo otro se prueba ex l. bonæ fidei, de verbor. signifi. cap. si virgo 34. q. 1. vbi gloss. ita Abb. in cap. consultationibus. num. 5. de iure patronat. no se puede escusar, pues estauan en su poder las fũdaciones, gloss. in l. fin. ff de decret. ab ord. fac. gloss. in l. 1 ff. de receptat. Franc. Becci. cons. 60. num. 4. con tanto, no tiene el dicho cabildo quasi possession en lo de ad nutum. Y es de creer, q̃ dicho Pedro Alonso no tuuo mala fee, pues luego que alcançò dichas fundaciones, las presentô ante el Ordinario, para obtener con segura conciencia dicha capellania.

Y si

Y si atendemos al vltimo estado en esta capellania antes del despojo de ella, la possession està en quanto al prouidēte en el Arçobispo, y su Ordinario; quia ex vnica collatione acquirit ordinarius quasi possessionem conferendi. per gloss. verbo, trium, in cap. cum Ecclesia sutrina. de causa possessio. & propriet. quam sententiam sequuntur ibi Abb Ioan. Andr. & communiter DD. teste Balbo. de præscriptio. 1. p. 5. q. 8 num. 2. vers. & quod sufficiat vnicus actus, dicit communem opinionem Rippa in dicto cap. cum Ecclesia sutrina, num. 91. & eam sequitur, plures referens, dominus *Præses* Couar. practicar. quæst. 11. num. 2. vers. Flaminius de resignat. benefi. lib. 7. q. fin. n. 9. Mascard. de probat. conclus. 1180. num. 12.

De aqui resulta vna grande diferēcia para nuestro proposito, inter statum beneficij, cuius materia continetur in d. cap. cum de beneficio de præbend. lib. 6. & statum collationis beneficij, quæ est propriè materia, cap. querelam, de election. & d. cap. consultationibus, de iure patro. siquidem estatus beneficij est subiectum possessionis existentis apud ipsam Ecclesiam, aut beneficium circa eius qualitates: a saber, si es perpetuo, o manual, secular, o regular: status autem collationis est subiectū possessionis existentis apud collatorem, seu præsentantem, vel eligentem, vt ex mente Rotę decis. 188. nu. 1. & decis. 229. nu. 2. & 3. p. 1. in recent. bene adnotauit Beltram. ad Gregor. decis. 77. sub num. 12. ad finem: vers. prædictis est cōformis.

Por lo qual no tiene el vltimo estado del beneficio, circa se, & suas qualitates, tanta fuerça, en quanto a la vltima possession en que se halla, como la vltima possessi on en que se halla el conferente, præsentante, o eligente: nã quando de hac quasi possessione conferendi agitur, & non de causato vltimo statu, non attenditur quiuis anterior status contrarius (verius enim confligunt inter se antiquior, & recentior possessio conferentium, quàm antiquior, & recentior status aliquis) quo fit, vt manuteneri debeat qui postremo loco possidet, iuxta regul. §. retinendæ

nendæ, instituta de interdictis, etiam si constaret, necdũ de anteriori possessione, sed de proprietate alterius, cuius exceptio in hoc articulo nõ admittitur, l. 2. ff. vti possidetis. Y en nuestro caso es mas cierta esta doctrina, y diferencia en estas dos possessiones, y la eminencia en la del instituente, o presentãte, ex d. cap. querellam 24 de electione, por radicarse con el vltimo acto en el ordinario, a quien toca iure communi, ex toto tit. de institutionibus, Barboss. de officio, & potestate Episcopi, 3. p. alleg. 72. y quando aliquo iure singulari, huuiera estado fuera en alguna persona, o capitulo de facili reuertitur ad suam naturam, ex l. si vnus, §. pactus, ff. de pactis, cum similibus, ad tradita per Gonzalez ad reg. 8. gloss. 7. num. 28. cum seqq y assi con solo vn acto se le adquirio semejante quasi possession, & si ista non placet, potissima ratio sit, quã tetigi supra, & ponit Rota apud Farinac. decis. 737. corã Coccino anno 1615. ibi: *Aut agitur de pertinentia collationis, & tunc collatio spectat ad eum, qui est in quasi possessione conferendi bona fide, & isto casu prouisus non est amouendus, & ratio est, quia conferre est fructus conferentis; ergo spectat ad possessorem bonæ fidei.* Et infra num. 6. *Quia qualitas beneficij non est fructus iuris conferendi, qui spectat ad possessorem bonæ fidei, sed respicit substantiam beneficij, quæ non est in fructu collationis.*

Teniendo este acto vnico de dicha colacion en dicha capellania los requisitos necessarios, primò, quia suum effectum confirmauit per impositionem birreti, per collationem, & pacificam possessionem dictæ capellaniæ, vt post Ripam, Rochum, & Rebuff. & plures Rotæ decision, tenet Gonzalez ad reg. 8. Cancel. gloss. 45. §. 2. num. 36. Secundò, porque el vso con que se adquirio dicha quasi possession, lo exercitò con actos positiuos iure proprio, & suo el dicho Prouisor, gloss. verb vocem, in d. cap. cum Ecclesia, de caus. poss. & propriet. vbi Abb. nu. 25. Ripa à num. 49. Rebuff. num. 20. in fin, Lambertin. de iure patr. art. 10. q 3. à num. 6. Menoch. remed. 5. retinendæ, num. 13. & remed. 6. num. 131. Tertiò, porque fue hecha la dicha canonica colacion en virtud de fundaciones

nes

nes, y voluntad de testadores, probatione probata, con q̃ no fue necessario citar a quien pudiera prejudicar, ni poner editos para la prouision de dicha capellania.

Quarto, aunque de lo inmediato se presume assistio buena fee en el dicho Prouisor, executando la voluntad de los dichos Fundadores, segun la mas comun opinion, ad effectum tamen adquirendi istam quasi possessionem, in suo esse perfecto, atque etiam quoad interdictum recuperandæ, minimè necessaria est huiusmodi bona fides: vt tenet expressê Innocent. in cap. 2. num. 6. de restit. in integr. Abb. num. 26. & Ripa 67. in d. cap. cum Ecclesia sutrina, latè Lambertin. dict. q. 3. art. 10. num. 11. cum seqq. Corras. de Sacerdote, p. 2. cap. 5. num. 3. Quinto, ex eo quod talis actus, ex quo prætenditur acquisita per Ordinarium prædicta quasi possessio, fuit clarus, & patens, certus, & non turbidus, nec obscurus, quia bené probata extat in lite prædicta collatio, & institutio: ita Gonzalez d. gloss. 45 §. 2. num. 38. & fuit resolutum in Rota sæpè, & specialiter in vna Tarvisana plebis 5, Iulij, ann. 2587. coram Bubalo, Veralla decis. 200. p. 2. & fuit dictum in vna Cæsaraugustana fructuum, 13. Ianuarij anno 1566. corã Pamphilio: queda pues manifiesta la diferencia de vna, y otra possessiones, y que la que pretende el cabildo no tiene justificacion; y quando (caso negado) tenga alguna, essa viene a ser pleito con el señor Cardenal de Borja y Velasco, y no con Pedro Alonso, que solo intenta recuperar por derecho la possession actual, que de hecho con mano poderosa le quitó el dicho cabildo, reteniendola ciuil, que en virtud del nombramiento del Patron, e colacion del Ordinario, y obtiene canonicamente.

Quinto fundamento, sin salir de las dichas fundaciones desta capellania, considerò, que aquel additamento, o reserua a la *voluntad* de dicho cabildo en el dicho nombramiento de capellan en dicho Pedro Alonso, no puede subsistir, & est tanquam si non fuisset scriptum, por ser cõtra derecho: Lo primero se prueba, con que dicho cabildo nombrando en las vacantes capellan en dicha capellania

llania, functus est officio suo pro illa vice. ita dominus Couarrubias variar. lib, 3. cap. 16. ibi: *Licet possit videri collatio ista donatio quædam impropria respectu illius, cui fit, cum ei non teneatur beneficium concedere, iuxta glossam, & DD. in cap. relatũ, de præbendis, & quia ratione officij tenetur concedere semel facta, functus est officio suo, l. iudex, ff. de re iudic.* Y exerciô aquel acto en virtud del poder de dichos Anton Lopez, y doña Ana de Medina, que solo fue para nombrar sin la dicha reserua, y ansi de la manera que el comissario quando testò nomine alieno, secundum dispositionem, l. 35. Tauri, aunque reserue en si el declarar, añadir, o augmentar lo q̃ dispuso en el testamento como mandatario no puede vsar de la reserua, y es lo mismo que sino la huuiera escrito, per tradita à Ioanne Matienço in l. 9. gloss. 4. tit. 4 lib. 5. recop. & Anton. Gomez in dict. l, Tauri, num. 8. y aqui intelligitur prohibitum, quod non inuenitur concessum prædicto capitulo, vt tenet Barbos. in l. cum Prætor, §. 1. num. 95. de iudicijs, ex cap. inter corporalia de translat. Episcopi, & fecit contra mandatum, & formam illius certam, & sic non valet ab eo gestum, cap. cum dilecta, de rescript. l. diligenter, ff. mandati.

Lo otro, porque es contra todo derecho canonico, q̃ dispone la perpetuidad en beneficios Eclesiasticos, teniẽdo a los que los posseen por esposos, y constituyendo matrimonio espiritual, per tradita à DD. in d. cap. inter corporalia, de translat. Epis. Azor instit. moral. p. 2. lib. 3. c. 29. q. 3. vers. quæstio igitur est. Valerius Reginal. in prax. fori pœnitentiali, lib. 30. tract. 3. num. 257.

Sexto, en fauor de dicho Licenciado Pedro Alonso, y en destruxion de la reserua de *voluntad*, que dicho cabildo hizo quando lo nombrò por capellan en dicha capellania, ponderó el texto in l. si in venditione, in fine, ff. cõmun. prædior. &c. vbi inquit Consultus, quod si tibi vendidi ædes, & reseruaui seruitutem Titio, quã debitam ei credebam, si deinde appareat, quod nulla seruitus Titio debebatur, non possum contra te agere, vt seruitus Titio constituatur: illa nempè ratione, quia reseruatio nil plus iuris tribuet, quam antea ipse reseruans obtinebat. Claro

es

es,que los capitulares tenian presentes las clausulas delos testamentos de dichos Fundadores , quando hizieron dicho nombramiento,y entonces la reserua de voluntad fue contra razon,lo qual no se debe presumir,sino que inciertos de lo contenido en dichas clausulas nombraron al dicho Pedro Alonso,y reseruaron en su voluntad el remouerlo:y aqui se ajusta la decision de dict·l.in venditione,in fine; nam hoc casu reseruatio nihil operatur , cum illa nil plus tribuat quàm antea competeret, conseruat enim ius existens, si quod est,non autem auget, vel nouũ inducit.ita Bart.in l.si quis legauerit,ff.de legat. 1. vbi dicit,quòd si venditor fundi reseruat in venditione ius coloni,qui dimidiam fructus percipere debet,si nullus reperitur colonus præter venditorem,reseruatio illa nihil operatur, & ob id fructus emptori cedunt.

Y si dize el dicho Cabildo en dicho nombramiento, q̃ dà la dicha capellania a dicho Pedro Alonso confor me a la fundacion,y en la forma que otros capellanes antecessores la han tenido ; y en la fũdacion no suena el nombre de amocion,ni de manual,ni de ad nutum, ni los antecessores capellanes,no solo no han sido remouidos ad voluntatem capituli , pero ni nombramientos semejantes les dieron,pues no los han presentado,teniendo tiempo para ello ; y aprouechandole tanto a dicho cabildo para la pretensa obseruancia,bien se dexa entender,que no ay dõde obre la dicha reserua de voluntad, porque decretãdo y dando dicha capellania conforme las dichas fundaciones, y de la suerte que otros capellanes antecessores la auian tenido, a voluntad de dicho cabildo la remocion , y esta no se halla ni en fundaciones,ni en capellanes antecessores, si quando entrega dize, que es mientras dura la voluntad del cabildo,porque se lo ordenò el Fundador,q̃ presentase ansi capellanes:y consta que esteFundador no dispuso tal, antes lo contrario; con razon diremos,quòd talis reseruatio amouendi ad voluntatem nullum ius tribuit nominanti , vt ex pluribus authoritati , & DD.tenet Craueta consl.144. num, 15. cum seqq. Ruinus consl.40. num.7. & in consl 99.num.10. lib.1, Grammat. in decis. 103.

103.num.43 Alexan. consi.28. num.4. vers. nec ad hoc, lib.1.

Septimò, ex eo quòd non potuit dicho cabildo principiar costumbre en dicha capellania, ni en otras infinitas, que administra como Patron con salario, en quanto a cõcederlas, y darlas solo con dichos nombramientos, por resistirlo las fundaciones, o no expressarlo, que era necessario para tunc, con el consentimiento del Arçobispo in limine prædictarum fundationum, poder vsar de lo que por derecho pertenece a la jurisdicion Arçobispal. Y ansi todo està resistiendo al dicho cabildo semejantes actos jurisdiccionales, quia Episcopus de iure communi habet in hoc intentionem fundatam, vt per Gonzalez ad reg, 8. Cancel. §. 1. prooemial. num. 21. Valer. Reginald. in praxi fori pœnitent. lib, 30. tract. 3. num. 239. Y la costumbre contra esta regla la llama corruptela el texto in cap. ex frequẽtibus 3 de institutionibus, vt bene explicat ibi August. Barbosa num. 2. & Rebuff. in praxi benef. in forma vicariatus, num. 128. & seq. latissimè Lambertin. de iure patron. lib. 1. 1. p. q. 9. art. 3. in princip. num. 1. & in fine ad solutionem. Y atendiendo a este principio, y a que dicha fundacion no daua facultad a dicho cabildo para instituir, ni cõferir dicha capellania, por no tenerla el dicho Pedro Alonso con titulo sospechoso, pidio al dicho Prouisor le hiziesse canonica institucion, a quien solo toca tãbien el destituirlo de ella, per textum in cap. ex iniuncto, de hæretic. ita tradunt ibi communiter DD. y no al dicho cabildo, aũ en caso que aliquo iure speciali (que se niega) tuuiesse potestad para conferir dichas capellanias, quia iurisdictio voluntaria non includit contentiosam; ita Panormitanus in cap. accepta, col. vlt. de restitut. spol. Felinus in cap. auditis, col. 6. num. 12. de præscript.

Ni en quanto a hazer las dichas capellanias de perpetuas manuales, tiene el dicho cabildo autoridad por la misma razon antecedente: a saber, que es cõtra derecho, ex cap vnico de capell. monachor. lib. 6. en tanto que ni aun la costumbre contraria contrasta la perpetuidad en benefi-

beneficios eclesiasticos, como son dichas capellanias; y explicando el caso, de quando in limine fundationis se constituyeron manuales cum consensu Episcopi, contra la decision de dicho cap. vnico, dize Cesar Lambertin, de iure patron. d. lib, 1. 1. p. q. 9. art 2. num. 20. desatando la dificultad, que este texto se debe entender quando statutum, vel consuetudo introducerentur post Ecclesiam; vel capellaniam ædificatam, vel fundatam, secus autem si in limine fundationis talis conditio apposita fuisset cum consensu Ordinarij, quia tunc bene potest introduci manualitas in prædictis capellanijs: y ansi en nuestro caso no le vale al dicho cabildo la pretension de la costumbre que alega, por ser præter voluntatem testatorum, que antes las nombraron perpetuas, y despues de ya erectas, y teniendo capellanes perpetuos, como parece por infinitos titulos, que he visto refrendados de diuersos Secretarios desde el año de 1610. hasta el de 1637. no debe tener lugar la prescripcion pretensa, d. cap. vnic. de capellan. monach. lib. 6 & hoc volunt omnes DD. in cap. cum dilectus, de consuetudine.

Octauo, de que se conoce no tener el dicho cabildo costumbre, ni vso de remouer los capellanes que nõbra, conforme a las fundaciones, es por que no es suficiente el titulo que dio a dicho Pedro Alonso quando lo eligio en dicha capellania, digo la reserua *mientras fuere su voluntad,* respeto de que para inducir esta costumbre de remouer ad nutum, verba non sufficiunt, sed facta requiruntur, ex l. non omnes, §. fin. ff. de re milit. l. peculium, in fin. principij, ff. de peculio, l. Iulianus, §. offerri, de action. empti, cap. 1 & 2. de sequestrat. possess. plures refert, & sequitur Scobar de ratiocin. cap. 15. num. 44. Tuscus tom. 3. lit. F. conclus. 21. & cum versemur in facultatiuis non potest induci consuetudo, ni actus remissionum præcedant cũ tempore habili ad præscribendum; ni en poner en los nõbramientos semejantes reseruas, el dicho cabildo ha adquirido costumbre, por no auer precedido algunas contradiciones del capellan, que ha sido nombrado con dicho

cho additamento de voluntad: lo vno, y lo otro tenent communiter DD. in l. 1. C. de seruitut. &aqua, Surd. cons. 127. num, 21. secus esset in iurisdictione Archiepiscopali, en quien està radicado por derecho diuino todo lo que de contrario pretende dicho cabildo, y la facultad desto, y de visitar las capellanias, que estàn en su distrito, y diocesis, y consiguientemente las que administra dicho cabildo: y este derecho facultatiuo no lo ha perdido el Arçobispo de Seuilla, ni lo puede perder, aunque dexe de visitarlas por espacio de mil años; y si el tiempo, y la materia lo permitiere, no faltaràn apoyos para esta doctrina.

Vltra de que siendo las dichas fundaciones de dicha capellania tan claras, cerca de la perpetuidad de los capellanes que la han de seruir, secundum illas iudicãdum est, ad tradita per Prob. ad Ioann. Monach. in cap. ei, cui, nu. 44. de præbend. lib. 6. Barbat. cons 33. num. 8. & sic standum est earum verbis, sin atender al dicho nombramiento, ni a sus particularidades de voluntad; y en caso que se huuiera executado lo que pretende dicho cabildo alguna vez, no se debe estar, ni juzgar por ella, sino por la claridad de la volũtad de dichos fundadores: ita Aretin. cons. 34. num, 5. & cons. 115. num, 2. & resoluit Rota in decis. 216. num. 4. p. 2. in recent. & regula est, vbi verba sunt clara, & sensus manifestus cessare omnem inductionem, & interpretationem, ex l. continuus 137. §. cum ita, de verborum obligat, l. ille, aut ille 25. §. cum in verbis, ff. de legat. 3. & frustra en el caso presente alega dicho cabildo la obseruãcia, vt latissimè deducitur ex Rota in recẽt. p 1. decis. 136. num. 10. & 12. decis. 196. num. 7. decis. 496. num. 6. & Gregor. decis. 184 num. 5.

Quando cõtuuieran alguna amphibologia, o duda las palabras de dichas fundaciones, entonces caia la obseruãcia para explicar y declarar la qualidad de dicha capellania, y passaramos por la costumbre, ex l. minimè, l. si de interpretatione, ff. de legibus, Paris, cons. 50. num. 19, lib 4 Gonzalez ad reg. 8. gloss, 5. in principio, num. 86. vers. *& ideo obseruantia*, plures DD. refert, & sequitur Perez de Lara

Lara dict. tract. de capellan. lib. 1. cap. 5. nu. 38. cum seq. y ni esta obseruancia le assiste a dicho cabildo, nunquam igitur in actu fuit producta, ni me parece, que de su autoridad la introducirà, præcipuè assentiente Doctore D. Gregorio de Portillo tan docto, como dispierto en materias tocantes a cōciencia, y que no puede ignorar, que quā do agitur de mutanda defunctorū voluntante, circa Deo dicata, præcisè necessaria est permissio Summi Pontificis, ex Clement. quia contingit, vbi præ cæteris hoc docet Card. num. 11. versi. *dicit tamen*, de religios. domib. Bald. in l. si testamentum 10. num. 1. & 2. C. de testament. Capella. Tolosan. q. 26. in fin. & hoc perpetuò obtinet circa omnia disposita à testatorib. siue respectu causæ, siue loci, siue personæ, vt tradit Guido Pap, decis. 556. nu. 1. vers. tu dic.

Nono, citra veri præiudicium, caso negado, sea dicha Capellania manual, ad nutum capituli, y las demas de dicho coro, nihilominus sine causæ præcognitione non potest remouere capellanos: para lo qual obiter dicendum est, que son beneficios Eclesiasticos perpetuos, quæ perpetuitas non solùm consideratur in potentia tantùm, ita vt non prouideantur ad tempus certum, & determiuatum, vt bene declarat Federic. de Senis cons. 35. sub nu. 1. vers. præterea ista sunt paria, Silua de benefi. p. 3. q. 68. num. 2. & 3. vers. & ita præmissa iura. optimé Azor instit. moral. lib. 3, cap. 26. in q. 12. p. 2. sed etiam respecto de la persona que los concedio, vt aduertit Rota decis. 739. in nouis. vol 1. p. 1. ibi: *Tunc etiam, quia cum beneficia manualia posint esse perpetua considerato, quod Prælatus forsam non amouebit, habentur pro perpetuis: argum. l. sufficit, ff. de condict. indeb. vt tradit in specie Rebuff. de nomin. q. 9. num. 27. Vitalin. in d. Clem. 1. §. in quibus num. 3. de supplen. neglig. prælat.*

Y ansi no son contra la naturaleza de beneficios Eclesiasticos, y tanto mas sin controuersia, quando quien los concede es persona Eclesiastica, quia tunc ista manu alia prouidet, vt perpetuò esse debeant penes prouisum, vt est expressum in cap. inuentum, quod est in ordine 36. 16, q. 7. cap. satis peruersum 56. distinct. Y aunque reserue in prouí-

prouisione el remouer los capellanes ad nutum, intelligẽdum est, prouisum remoueri posse ex causa legitima, dum modo remotio fiat authoritate iudicis Ecclesiastici, & sic non est contra naturam beneficij, ipsa simplex remotio, & manualitas, sed remotio temeraria, & quæ procedit à laicis, & eorum puro arbitrio, ac voluntate, quæ quidem voluntas cum consensu Episcopi exercenda est, vt in beneficijs manualibus determinauit Concil. Moguntinum relatum in cap. laici 16. q. 7. ibi. *Laici presbyteros de Ecclesijs non eijciant, neq; in eis constituant sine consensu Episcoporum suorum.* Si entre legos es abominable esta amocion, que será en Eclesiasticos sin causa legitima? prætermisso iuris ordine, contra prædicta cap. satis, ibi: *Satis per peruersum, & contra Ecclesiasticam esse censuram probatur, vt frustra pro quorundam voluntatibus quis priuetur, quem sua culpa, vel facinus ab officij, quo fungitur gradu non deijcit.* Et cap. inuentum, ibi: *Vnde oportet, vt canonica regula seruata, nullus absque consensu Episcopi sui cuilibet presbytero Ecclesiam det, quam si iustè adeptus fuerit, hanc non nisi graui culpa sua, & coram Episcopo canonica seueritate amittat:* ita in beneficijs manualibus quando prouidentur, & remouentur nutu, & voluntate alicuius personæ Ecclesiasticæ, tenet elegãter Melchior Loterius lib. 1. de re benef. q. 7. num. 18. & 19. Y a este proposito conduce todo lo que tan doctamente juntò D. Ioan. de la Rea, decis. 2. Granat. y en nuestro idioma no de menor autoridad Castillo de Bobadilla en el lib. 1. de su politica, cap. 6. per totum, donde disputa la question, y responde a los fundamentos contrarios, y dà la razon en el numero 23. ibi: *Porque las obras, y actos que al principio son voluntarios, despues se hazen necessarios y forçosos, y lo que vna vez agradò, y satisfizo, no puede sin nueua causa desagradar y displazer, y lo que vna vez el cabildo acordò, no puede sin nueua razon, y a la republica vtil reuocarlo* · ex l. pen. ff. de decret. ab ord. fact.

Mas fuerte se haze en nuestro caso la razon referida, cõsiderando la grandeza del dicho cabildo desta santa Iglesia mayor, donde sus actos deben ser mas solidos que en otras juntas seculares; pues en esta parte, y en derechos

de

de patronos Eclesiasticos, y laicales, la variacion se prohibio en aquellos por reproba y viciosa, y en estos se permitio por neutral, argumento textus in cap. cum autem, de iure patro nat. o como dixo la glossa in cap. cum vos, de officio ordinarij, vt laici, qui possunt titubare, possint variare, clerici verò non, quia non possunt titubare: Roch. de Curte de iure patr. verbo honorificum, in q.9. Paulus de Citadin. eodem tract. in p.6.q.9. y como refiere Firman. in tract. de Episcopo, 3.p. lib.1.q.26. variatio est omnibus quam maximê prohibita, clericis autem abominabilis, & sapit vitium, ex textu in Clement, cum illusio de renunt. Y si esta razon asienta en presentaciones, antes de adquirir derecho el presẽtado, tanto mas en nuestro caso, pues ha treze años que possee dicho Pedro Alonso.

Sin salir de terminos de capellanias manuales, y de que sin causa no se puedan remouer, tuuo esta opinion Zeballos, commun. contra comm. q.425. numer. 28 & fin. ibi: *Et in capellania ad nutum patroni, vel Episcopi concessa, quia fine causa amoueri non potest, & ita pluries vidi.* Y porque de contrario se dixo, que no traia razon, se podrá disculpar, con que sintio tener tanta y tan notoria, que la releuó de prueba, secundum illud Philosophi: *Fragilitas est intellectus legem vel rationem quærere, vbi naturaliter sentimus:* mas porque se satisfaga en este lugar lo que ocurre (ne forte in alio determinato obliuioni tradatur) fue deste mismo parecer el Põtifiçe in dict. Clementina vnic. de supplẽd. neglig. Prælat. vbi non permittitur simpliciter reuocatio regularis à beneficio manuali, sed modificatè, cum scilicet oportuerit; ad idem est textus in cap. cum ad monasterium, §. tales autem, de statu monach. & ratio est, quia præpositorum solicitudo, ratione non ventilata, neque vtilis, neque laudabilis est, potiusque ad furorem pertinet, si ratione careat: y la potestad, e imperio en estas personas se ha de restringir ex sententia diui Gregor. in cap. illa *Præpositorum* 67.11. q.3. text. in l. relegati, ad finem, ff. de pœnis, ibi: *nisi Imperator ex aliqua causa*: hanc opinionem amplexus est Immola in d. Clement, vnica, n.44 vers. domin. Anton. de supplẽd neg. Prælat.

Y aunque algunos que lleuaron la opinion còntraria dixeron,que baſtaua faltaſe in tali amotione,malitia, o ma la voluntad , con todo, remota ratione , & cauſa reuocationis, vtique emergit malitia in reuocante: ex quo enim, reuocatio procedit ſine ratione, atque ita reſoluitur in impetum , ex dict.cap.illa Præpoſitorum , & ſalua conſcientia non poteſt fieri, & inconſequens dicitur malitioſè facta,vt latè,& bene deducit Menoch. conſ. 69. ex num. 34. y no ay facultad por ampla que ſe cõſidere , que quatenus referatur , vt in præſenti referri debet ad materiam canonis,eam concedentis, no ſe regule por razon y derecho natural:y eſto fue lo que dixo Plinio in panegyr.ad Trajanũ: *Leges ſuprà te, non te ſupra leges*,per tradita ab Amaya, obſernat.lib. 1.cap. 1.ita Decius in cap. 1.in prim.lect.num.27. de conſtitut.

Y porque ſe quiete la conciencia de dicho cabildo , en caſo que ſemejante pretenſa facultad tenga en dicha capellania,tuuo neceſsidad de cauſa razonable para la dicha remocion, no de expreſſarla, ita quod ne includatur malitia,debet cauſa ſubeſſe, quamuis non ſit neceſſe,quòd mouens illam exprimat:ex hoc patet, quia ſi is,qui mouetur, reluctet contra mouentem , & dicat eum irrationabiliter agere , & malitioſè, entonces cogatur mouens cauſam exprimere,nec aliter poteſt purgari exceptio malæ voluntatis, quam per huiuſmodi expreſsionem,& declarationem, & hoc eſt quod dixit Imol.in d. Clement.vnic. nu.44.verſ *ſi verò non conſtat de mala voluntate* : dum ſupponit ideo non conſtare de mala voluntate,quia reuocans allegat cauſam rationabilem.Y en oficios,y adminiſtraciones,quę ad nutum concedentium , ſe confieren , es tambien reſolucion aſſentada, que ſin cauſa no ſe pueden reuocar, ad latè tradita per Ant. Capycium deciſ. 116. per totam , & Guiller. Bened.in repet.cap. Raynuntius, verb. duas habens filias, num. 39.cum ſeqq. de teſtam. Bobadilla in politica,lib. 1. d.cap. 16. per totum, Maſtrillo de magiſt. conuenien.lib. 1. cap. 27.

Decimo , ſe pondera en el propoſito de la remocion , y deſpojo

despojo de dicha capellania, el caso mas adaptado, scilicet quando el remouente puso causas, vt in præsenti dicho cabildo al dicho Pedro Alonso, si antes de la aueriguacion de ellas ha de ser despojado, y si de hecho lo es, ha de restituirse, y manutenerse en dicha capellania, hasta que sea vẽcido cerca de las dichas causas, y la distincion declararà la verdad, si el q̃ concedio con facultad de remouer, remueue, y expressa causas, debe justificarlas: difficultas in eo cõsistit, an interim retardetur motio, in qua re adhibenda est distinctio, aut remissio fit ex causa, quæ nullam infert iniuriam ipsi moto, & tamen est rationabilis, & tunc non differtur executio, si fiat à competente iudice, nec datur illico restitutio ipsi moto ad pristinum statum, sed tantum de veritate inquiritur, & vera subsistente causa, postmodo seruato iuris ordine, restituitur: ita Innocent. in cap. olim, n. 1. de accusation. aut infert iniuriam ipsi moto, quia sunt causæ famosæ, & tãgentes personam, & eius mores, seu passiones, & tunc retardatur executio, etsi ante eorum plenã excusationem moueatur, illico reintegratur, competit enim ei interdictum recuperandę possessionis, & summarissimum tanquam contra attentatum; ita ex doctrina Innocent. tenet Vitalinis in citata Clement. vnica, §. præmissa. num. 3. de supplend. neglig. Prælat. & tradit Rota decis. 16. de restit. spoliat. in nouiss. & decis. 778. 1, p. diuers, n. 4.

A esto se ajusta nuestro caso, donde en el dicho decreto de remocion a dicho Pedro Alonso, expressó causas el dicho cabildo injuriosas a la persona, y otras que amagò, dixo no se declarauan, por ser Sacerdote el que pretenden remouer, y por su autoridad: de todo se colige la verdadera distincion, y assi la siguio por razones mas claras la Rota decis. 71. in antiquis, ibi: *Nota, quod vbi quis tenet hospitale, vel leprosariam, si per superiorem remoueatur propter aliquod crimẽ, quod imponitur, tali datur restitutio ad tale hospitale, donec contra eum fuerit probatum; & hoc intelligo verum si fuerit amotus propter crimen, quod non tangebat administrationem, quia postulatur suspectus propter malam administrationem: tunc non restituitur.* No administra la hazienda de dicha capellania dicho Pedro Alõ-

so

so, antes si, lo inquieta y perturba dicho cabildo, porque quiso se administrase bien, y pidio la renta que dichos fundadores ordenaron.

Vndecimo, en terminos de capellanias manuales, y en caso que dicho cabildo (no huuiera puesto causas algunas en el dicho decreto, segun la opinion de muchos DD. que juntò Farinacio tomo 2. decis. 325. num. 2. coram Manzanedo anno 1611. se trae en fauor de dicho Pedro Alonso la causa que motiuò dicho decreto, y despojo de dicha capellania, tan notoria por el pleito fol. 25. en el 2. ramo, como repetida del Doctor don Gregorio de Portillo ante Regiũ Tribunal; por auer Pedro Alonso pedido Canonica colacion de dicha capellania, y dadola el Prouisor en seis dias del mes de Otubre, y luego en nueue abortò el decreto, y expulsion, con que por odio, y desabrimiento de aquel intento loable executado, le despojaron violentamente de la actual possession, con que estamos en los terminos de la limitacion primera, y doctrinas comunes; vt colligitur ex Cardinali, in d. Clement. 1. §. præmissa, num. 4. de supplend. neglig. prælat. Sylua de benef. p. 3. q. 68. Rebuff. de pacif. possess. num. 275. & fuit dictum in decis. 778. 1. p. diuers. & in alia Burgens. amotionis Magistri capellæ 11. Decembris anno 1581. coram Blanchetto, & alios sequitur Gonzalez ad regul. 8. gloss. 5. §. 6. num. 40, & 48. ibi · *Quod tamen declara, & limita quando superior priuet animo se vindicandi, vel aliàs malo, & de hoc posset aliquatenus apparere.*

Secunda limitatio, quæ nostro casui adaptatur, orta est, ex intentione manifestata D. Petri Ildephonsi, contra dicho cabildo, pidiendo la renta de dicha capellania, y lo q̃ los fundadores auian ordenado se le diesse a los capellanes, y todo parece por vna peticicion, que está en los autos del primero ramo fol. 15. que presentò a el dicho cabildo, y no la pusieron dia, mes, ni año; y otra en el segundo ramo fol. 2. su presentacion de 14. de Orubre de 641. donde renouó la llaga, de que le despojaua, y desautoraua sin derecho, solo por auer pedido colacion de dicha capellania, y la renta que los fundadores mandauan dar, con que dicho

cho

cho despojo, y atentado notorio procedio tempore motæ litis cum dicto capitulo: y ansi contiene notoria violencia digna de celerissima reintegracion en dicha capellania, ita decidit Rota in d.decis. 1. num.1. de rest. spol. in antiquis, & decis. Ægidij 256. incipit *Monachus*, Lancelotus lite pend. 2.p.cap.4. declarat.4. num. 40. ita Gonzalez, d. § 6 d, n.48. ibi: *Pendente accusatione, vel inquisitione capta, vel similiter Rota d. decis. 1. de restit. spol. in antiquis. num. 1. Nauarrus in cap. non dicatis 12. q. 1. num. 66. vers. addo octauo, Rota d. decis. 778. num. 2.* ibi: *dummodo absit malitia, p. 1. diuersar.* Y quando el pleito, o la peticion del ramo primero no tenga dia, ni se aclare si fue antes, o despues del dicho decreto de expulsiõ, por lomenos la malicia enel dicho cabildo es notoria, y todo lo referido corre en caso que dicha capellania fuesse manual, y que el dicho cabildo estuuiesse en quasi possession de ansi conferirla, y que iudice authore huuiera sido expelido dicho Pedro Alonso; y ansi faltando, como faltã estos requisitos en el presente hecho, es la causa mas justificada a fauor de Pedro Alonso.

Duodecimo, acercandonos al mismo titulo, y nombramiento, que dicho cabildo hizo a dicho Pedro Alonso, en aquellas palabras: *Y por la voluntad del Cabildo*: voluntad, y de vn tan gran señor representatiuè de tantos ingenios de sciencia, y conciencia, quien no dirà, que debe ser regulada? Pues esta palabra, *voluntas*, siempre se recibe in bonam partem, secundum Parisium in cap. cum venerabilis, num. 15. de except. post Lapum allegat. 118. *ex cap. Rex pacificus*, in procemio decretal. quos refert, & sequitur Iacob. Menoch. de arbi. lib. 1. q. 7. num. 61. y quando naciera alguna duda, se debio juzgar por regulada, y que a la remociõ auia de preceder causa, y conocimiento de ella, vt inducit nouissimè Loterius de benef. d. lib. 1. d. q. 33. num. 22. ibi: *Ita vbi verba aliquo modo sunt dubia semper erunt ita interpretanda, vt debeant referri ad arbitrium regulatum, ex late traditis per Menoch. lib. 1. de arbit, q, 7. ex num. 45. vsque ad 58. indeque, æquè, ac in regularibus, dum discernitur causa remotionis, dandum esse mandatum de manutenendo prouiso, tanquam de manuali sæcu-*

lari respondit Rota in vna Pacens. capellanear. 29. Iunij 1609. corã illustriss. domin. Cardin. Cauallerio.

Y esto procede en el caso presente, y dicho titulo, donde prouisio dictæ capellan. facta non fuit cum hac lege, vt sine causa posit reuocari; & tunc in remotione necessaria est expressio caæ in specie, non autem in genere, como tiene la segunda parte de dicho decreto de expulsion, etsi potest nasci aliqualis præsumptio malitiæ, aut odij, aut vindictæ, aut litigij præuia debet esse indagatio iudicialis circa causás, Imola in d. Clement. vnic. num. 44. vers. *Si verò non constat de mala voluntate*, de supplend. neglig. prælat. & in hoc casu etiam Religiosus amotus habebit recursum ad superiorem, qui voluntatem mouentis restringat ad limites rationis, vt per Ioan. Andreæ in cap. cum singula, num. 1. de præbend. lib. 6. & tradunt Imola, & alij in dict, Clement. vnic. y ansi debe ser oido, manutenido y restituido en la possessión actual de dicha capellania dicho Pedro Alonso, dum conqueritur ad superiorem, representando el agrauio que se le haze a su persona, y a todo el estado Sacerdotal, vt declarant in d. cap. cum singula de præbẽd. lib. 6. Ancar. num. 4. vers. *posset forte dici*, & Francus num, 5. vers. 2. quod monachus.

Tertiodecimo, vt cumque consideretur dicho nombramiento, y titulo, no se puede reuocar por el dicho cabildo, ea nempè ratione, quia fuit factum per electionem canonicam in concursu aliorum oppositorum, como lo tiene de costumbre, segun consta del decreto de expulsion, y el mãdato en el, de que se pongan editos para proueer dicha capellania, q ue está en el segundo ramo, fol. 1. propter virtutem electionis, vt tenent DD. antiqui, in cap. 2. §. priores autem, vbi gloss. verbo, *non mutentur*, de statu monachor. Rota apud Bellam. decis. 203. per cap. 2. de elect. lib. 6. vbi in electionibus, & præsentationibus verba denotantia cõditionem, & actum statim non perfectum, sed dependentem à futuro, pro non adiectis habentur, & ratio rationis est, quia illico acquiritur ius electo, facta publicatione ipsius electionis, cap. publicato, & ibi glossa, cap. quod sicut, & ibi

& ibi etiam per gloſſam de edictione, & propter matrimonium ſpirituale, inter electum, & beneficium eccleſiaſticũ virtute ipſius electionis celebratum, ad tradita per Innocent. & Abbat. in cap. cum autẽ, de iure patronat ita Paul. de Citadin. de iure patron. 6. p. art. 3 q. 46. ibi; *Illud caput habere locum in collatione etiam, ſeu prouiſione, quæ fit Eccleſiæ per eandem rationem, de qua ibi pro prima opinione, ſecundo facere videtur, text. in cap. ſtudijs 61. diſtinct. vbi dicitur quod plures poſſunt eligi vt ſi vnus non placeat, ſit alius in quo poſsit reclinavi, & ibi gloſſ. facit, & cap. Archidiaconum 85, dicit: ſed tamen talis electio hodie reprobatur cum per electionem acquiritur ius electo, & videatur quodã modo deſponſare Eccleſiæ, quæ duos ſponſos habere non poteſt.* Y aſsi la pretenſion de dicho cabildo ſe deſvia de las reglas de derecho, pues viuiendo el dicho Licenciado Pedro Alonſo, que en concurſo de muchos opoſitores eligio y aprobò, quiere dar la dicha capellania a otra perſona, y para ello manda poner editos, ſin auer precedido ſeparacion juridica con cauſas, y que para ellas legitimamente ſea primero vencido, ad tradita per Ludouic. Roman. conſ. 467. num. 4. cum ſeq.

Quartodecimo, de todo lo referido en fauor de dicho licenciado Pedro Alonſo, ya ſe viene a los ojos la juſtificacion del auto del Prouiſor deſte Arçobiſpado, en que manda reſtituirlo y manutenerlo en la poſſeſsiõ ciuil de dicha capellania. lo primero, por conſtar notoriamente, que con fuerça expulſiua ordenò a ſus miniſtros dicho cabildo deſpojaſſen a dicho Pedro Alonſo de dicha capellania, y lo executaron, y fue lo miſmo que ſi los capitulares lo huuierã hecho, ex l. 1. in princ, & §. 12. ibi. *Deiecisse autem is videtur, qui mandauit, vel iuſsit, vt aliquis deijceretur, parui enim referre viſum eſt, ſuis manibus quis deijciat, an verò per alium*: ff. de vi, & vi armata, l. 5. §. *hæc verba quod vi, aut clam factum eſt, ait Mutius ita eſſe, quod tu, aut tuorum quis, aut tuo iuſſu factum eſt*, ff. quod vi, aut clam, priuata manu, & ſine authoritate iudicis competentis: contra todos derechos, Leuitici cap. 19. verſ. 13. & Deuter. cap. 24. verſ. 10. l. extat quod met. cauſ. l. ſi quis in tantam, C. vnde vi, l. 1. tit. 32. p. 3. es muy digno texto al propo-

propofito el cap. Chriftianis 11. 11, q.1. ibi: *Nequid illis, aut ſubreptio, aut inimica legibus violẽtia neceſsitatis imponat: quia qui iuditiũ refugit, apparet eum de iuſtitia diffiſſum, cap.1.& 2.16.q.6.*

Y anſi el expeler el dicho cabildo al licenciado Pedro Alonſo de la poſſeſsion de dicha capellania fue atentado, calificado, in prçiudicium partis, & in contemptum iudicis, y hecho por no juez, quia tunc iuriſdictio offenditur. Rota deciſ, 26, aliâs 307. nota quod de appellat. in antiq. & pluſquam ipſa pars ſpoliata, vt fuit tentum in deciſ. 2. aliâs 14. poſt princip, de reſtit. ſpoliat. in nouiſ. & deciſ. 5, aliás 433. nota nunquid num, 5, vt lite pendente, in antiquis: *Pa* riſ. conſ. 41. num, 38. lib, 1. Farncus in cap, bonæ, col. 4. verſ 6, de appellat. Y aunque nueſtro caſo ſe reſtringa a terminos de capellania manual, y ad nutum amouible, nihilominus poſtquam inſtitutio facta eſt, quid amouendo, vel prç ſentando, aut nominando fecerit, prædictum capitulum eſt attentatum: vt fuit reſolutum in vna Vlixbonenſ. de Toya coram domin. de Rubeis 15. Nouemb. 1563. donde auiendoſe mouido pleito ſobre ſi era, o no amouible, remouiò el monaſterio, y preſẽtò, o puſo vn ſeruidor ad nutum, & domini tenuerunt pro attentatis, nec immeritò, quia cõ currebat & præiudicium partis, & contemptus iudicis: ad latè tradita per Lancelotũ, p. 1, cap, 1, de attentat. á parte.

Por lo vno, y por lo otro contiene dicho auto ſumma equidad, y que el cabildo ante omnia ha de dexar libre la dicha capellania a dicho Pedro Alonſo; y no à de ſer oido haſta que con efecto anſi lo cumpla, por la regla general del texto in cap. 1, de reſtit, ſpol. cap. vltim. de ordine cognit. cap. 1. per totam, 2. q. 2, & cap. 2. ibi: *Omnes leges tam Eccleſiaſticæ, quàm vulgares, & publicæ præcipiunt, vt omnia ſibi ablata reſtituantur ei, qui ſuis eſt rebus ſpoliatus*: l. 2. tit. 13. de la reſtitucion de los deſpojados, lib, 4. recopila. no ſe puede dudar de la fuerça expulſiua, porque demas de auerlo ſacado del coro de la dicha Igleſia los miniſtros del dicho cabildo, tambien violentamente no le dexan entrar en la capilla donde dize las miſſas de dicha capellania: ad latè tradita per Ciceronem in oratione pro Læcinna, con que eſt

conſti-

constitutissimum in vtroque iure, vt videretur, quem spoliatum appellamus, sine mora, sine cunctatione, celeri reformatione, reiecta omni spoliatoris exceptione sit restituendus, vt placuit Constantino in l. si quis ad se fundum, C. ad l. Iuliã de vi, Arcadio, & Honorio in l. si coloni, C. de Agricol. & censitis, lib. 11. Iustiniano in l. si quis emptionis, §. sed hæ super illis, C. de annal. excep. & clarius Iulio, & Zephirino Pontificibus in cap. nullus d. 2. q. 2. quos omnes sequutus est Alexander 3. in cap. in literis, & in cap. con querente de rest. spoliat. Bartolus in l. si quis in tantam, n. 3. C. vnde vi, interpretatus est spoliatum ante omnia, tunc restitui, cum non alia causa, quam possessionis contenditur, que es propriamente el caso y pleito presente, donde no ha pedido otra cosa el dicho Pedro Alonso sino el summarissimo possessorio de manutencion, y restitucion, acomodando el primero a la possession ciuil que retiene, y no ha perdido, vt præsumitur in videiectis, Rota omnino videnda in decis. 1. num. 3. tit. de causa poss. & proprietati. in antiquior. Y segun. Y el segundo a la corporal, y actual, de que está despojado con violencia.

Y esta es combinacion, y tambien lo fuera quando no huuiera en el pleito peticion intentando manutencion, sino solo restitucion de despojo, ita determinanter decidit Rota coram Damasceno, 29. Ianuar. 1614. apud Farinac. tom. 1. decis. 561. num 5. ibi: *Nam in primis fuit responsum, quod agens spolio in dubio non videtur dimittere possessionem ciuilẽ, quam retinet solo animo, sed agere tantum pro recuperatione solius naturalis, Natta cons. 572. nu 21. Menoch. de retinend. possess. remed. 3. num 507. cum alijs per Surdum cons. 160. num. 72. Rota in causa Mediolanens. Parrochial. 22. Iulij 1587. coram bon. memor. Cardin. Platto Oxoniens. Capellaniæ 10. Martij 1589. coram eodẽ & in causa sanctæ Agathæ Gottorum 8. Iunij 1598. coram Gipsio.* Et num. 6. ibi: *Petitio enim redintegrationis est dubia, & æquiuoca cum possit inferri ad solam naturalem, qua dubietate stante omnes regulæ volunt, quod intelligatur de sola naturali, tum quia est species confessionis, quæ in dubio debet interpretari ad fauorem confitẽtis, l. si quis intentione, ff. de iudic. Roman. cons. 455. num. 4. & 6.*

Mobedan. decis. 2. de restit. spoliat. tum quia esset abijcere proprium ius, quod non præsumitur quis velle facere, sed imò quanto magis potest conseruare, ad notat. in l, cum de indebito, ff. de probat: tum etiā quia actus est iudicialis, qui cum de sui natura sit ordinatus ad acquirendum semper sit interpretatio ad fauorem petentis. Estas doctrinas corren lisamente en nuestro caso, respeto de que promiscuamente se ha pedido manutencion, y restitucion de dicha capellania, con tanto relata singula singulis possessionibus, intelligenda sunt verba in prædicta sententia interlocutoria contenta, & similiter in allegationibus dict. decis. 1 de caus. posses. & propriet. in antiquior.

Quintodecimo, en fauor de dicho Pedro Alonso, y quā do caso negado, fuera adnutum amouibilis prædicta capellania, le competen los mismos remedios dichos en el fundamento antecedente, si como quiere la parte del cabildo, es concession precaria, por assistirle no solo la possession actual, y natural que la tiene, ex l. 15. §. 4. ff. precario, sino tambien la ciuil ex iuris præsumptione, & communi intelligentia DD. tratò Menoch. en el 2. de arbitr. cas. 24. quando se entendia auer perdido el concedente la possession ciuil de la cosa que dio en precario; y disputa, q̄ algunos dixeron por diez años. argumento dominij, quod est maius, & amittitur prædicto tempore, vt integro titulo C. de longi temporis præscript. y otros dos años, argumēto instit. de vsucapione, in principio: vltimamente lo dexa en arbitrio del juez, y concluye con la opinion de Aretino in l. si de eo, §. si forte, ff. de acquirenda possessione, num. 7. ibi: *Quare concludit Aretinus, iudicem hunc arbitrari debere saltim de decennio* (despues enterrarè el precario en estas capellanias) luego auiendo posseido dicho Pedro Alonso dicha capellania mas de doze años, perdio el cabildo la possession ciuil, y se consolidó con la actual, y se vino a hazer verdaderamente posseedor ciuil y natural, con que le competen todos los remedios possessorios: argumento, l. quamuis la segunda. ff. de acquirend. posses. ex doctrina B. in d. l. si de eo, §. si fortè, ex l. Pomponius, §. si is, 7. ff. eodem titulo.

Y sino assienta esta opinion en el colono, emphyteota, & vsu

& vsufructuario, qui tantummodo sunt detentores, & apud rerum dominios sunt possessiones ciuiles, tamen si fuerint ad longum tempus conductores habet locum interdictum vnde vi, & remedia possessoria cõtra dominum, nã iam naturaliter posside nt, vt emphyteotæ: ita ex Iassone, Ruino, Fulgosio, Decio, domin. Præside Couarrub. & Boerio, Iacob. Menochius de recuper. remed, 1. q, 4. limitat. 2. num. 68. & q. 6. num. 76. & ex Antonio Matheo, Guido Pap. Afflict. Alciat. & Craueta, tenet æquiorem, & veriorem esse sententiam dicentium dominum habentẽ facultatem expellendi emphyteotam ad libitum, non posse violenter expellere, neque ingredi suam possessionem sine sententia declaratoria, & in q. 5, num. 69. idem in vsufructuario, eo quod naturaliter possidet ex l. naturaliter, & ibi omnes DD. de acquiren. possess.

Y si esto no basta, tambien le concedio el derecho vn oficio del juez, ex celebri decis. in l. Aquillius Regulus. ff. de donatibus, donde el Consulto Papiniano, auiendo ventilado la duda de aquel texto, y de la donacion, que en el se contiene, dixo, que si le despojaren los herederos de Regulo, que a semejança del interdicto vnde vi, le concede la autoridad y oficio del Pretor, que le restituya incontinenti como a despojado, y contra el mesmo señor del cenaculo, o casa: ita ex pluribus ll. & DD. tenet Iacobus Menoch. de recup. rem. vltimo, in principio, & in illius 2. p. vbi agit de spolio facto, lite pendente, que fue tambien el presente de dicha capellania, Rota decis. 5, de rest. spol. in nouis. ad tradita per Lancel. de attent. 3. p. cap. vlt. num. 71. decis. Gregor. 15. 336. num. 7: vbi num. 3. ait, quòd competit interdictum vnde vi.

Vltimo, de lo dicho en estos dos fundamentos, venimos en conocimiento, de que dicho auto del Prouisor, en que se restituye y manutiene el licenciado Pedro Alonso, no es apelable, nec ad deuolutiuum effectum: suponiendo pues la comun opinion, de que en juizios possessorios non admittatur appellatio, quoad suspensionem, ex latè traditis per Salgadum de regia protect. 3. p. cap. 12. à num. 30. &

quod

quod procedat tam in possessorio adipiscendæ, & retinendæ, quàm in recuperandæ, y que se entienda de derecho ciuil; nam iure canonico regulariter in possessorijs appellatio suspendet, vt ex pluribus tenet Salgado dict. cap. 12, à num. 67. esta limitacion tiene tres sublimaciones, y todas se adaptan a nuestro caso: sea la primera ex textu in cap, si cum Romana, §. præterea, de appellatio. in manifesto, & notorio spoliatore, a quo non admittitur appellatio, quæ suspendat, etiam ex æquitate canonica, ad tradita per Roman. cons. 324. Ripa in cap. sæpè, num. 3. Lancelot. de attentat. 2. p. cap. 12. limit. 25. Aufrerius in addit. ad vlt. Decius Capellæ Tolosan. ibi. *Et propterea Ludouic. Roman. cons. suo 324, tenet, quòd à sententia super possesio. lata contra notorium spoliatorem, non posit appellari, etiam si fuerit possessorium recuperādæ*: quos refert, & sequitur Ioann. Gutier. canon. q. 34. nu. 95. Ant. Pichard. in manudux. ad praxim. p. 4. præcepto 12 num. 6. in fin. bien notorio es que con fuerça expulsiua sacaron del coro al dicho Pedro Alonso, y mandò, que no lo dexasen entrar, y que no le admitiesen los apuntadores, y todo lo confiessa el dicho cabildo en el decreto que està en los autos del primero ramo fol, 1. vna cosa notè en Menochio, que es ajustada a esta doctrina, y es, que en todos los remedios possessorios que trata, siempre en cada vno disputa si se admite, o no apelacion, y en el primero de recuperanda possess. que es de restitucion de despojo violento, no haze mencion de apelacion, dando a entender, que ante omnia restituendus spoliatus, & spoliator non audiendus, quamuis incontinenti offeret probationem ad impediendam restitutionem, vt videre est in d. remed. & q. 27. num. 239. y en tanto grado, que dixo el Pontifice, que despues de restituido el despojado, ha de estar pacificamente, y sin tener obligacion a responder el despojador, tanto tiēpo quanto durò el despojo, cap. 73. q. 2. ibi: *Tandiu in sede propria pacificé, & potestatiué cuncta disponens, resideat, quandiu expulsus, vel expoliatus suis carere visus est rebus.*

La segunda sublimacion es de la manutencion que dicho Pedro Alonso tiene de la possesion ciuil, en que por dicho

dicho auto está mãdado amparar, de donde conocemos, que en este juizio extraordinario, etiam iure canonico nõ admittitur appellatio, nec iudex executando attentat, ad tradita per Cagnol. in l. impari, ff. de regul. iur. & post alios latè tuetur hanc opinionem Petr. de Benintend. decis. Rotæ, Bononiens. 79. motu 4. num. 2. Alciat. in cons. 37. nu. 8. Salgado de protectione Reg. d. cap. 12. nu. 80, Lancelot. de attentat. d. 2. p. d. cap, 12. num, 26. domin. Couarrub. Practicar, q. 17, num, 7. Gutierrez, & alij, quos sequitur Pichard. d, p. 4, d. præcepto 12. num, 5, & nec ad deuolutiuum effectum admittitur appellatio, vt ex Petro Beninten. & alijs tenet Menoch. de retin. rem. vlt. num. 50. Y que aya intentado este remedio dicho Pedro Alonso, consta de el pleito, ramo 2. fol. 9. ser manutenido en dicha capellania: y que se mandase a dicho cabildo no le inquietase, y perturbase en ella · vt tradit idem Iacob. Menoch. dict. rem. vltim. retinendæ, q. 4. num, 29.

La vltima es, lite pendente, quia quando quis est in vtrãque possessione ciuili, & naturali, paulò ante quam lis moueretur, aut in ipso principio litis, pues lo vno y lo otro assistieron en este caso, respecto de que si atendemos a la peticion, o demanda que dicho Pedro Alonso hizo al dicho Cabildo, en razon de que le diesse la renta de dicha capellania como lo disponian los fundadores, ya a este intento se siguio el decreto de expulsion, y si a la institucion, y colacion canonica de el Ordinario en dicha capellania tambien se auia principiado el litigio, y luego se siguiò a tres dias el despojo de la asistencia actual en dicha capellania, con que estamos en los terminos de atentado por parte litigante, y con violencia, injuriando a la parte del dicho Pedro Alonso, y al mismo juez, que le auia hecho institucion de dicha capellania, a quien tocaua el destituirle de ella: y ansi este remedio es mas priuilegiado que otros, cum non modo pars spoliata læditur, sed & iudicis authoritas contemnitur: sic communiter DD. in cap, bonæ, de appellat. vbi latè Franchus. Hieronym. de Monte tract. finium, q. vlt num. 3, Bellamera decis 49. & 101. latè Afflictis decis. 352,

num.3. in odium ſpoliantis, ex laté traditis à Menoch.d. remed.1,recuperandæ,q,1.caſu 2. y que no ſe admita la apelacion quando iure attentatorum reſtituitur ſpoliatus, concludit Robertus Lancellot. 3. p. c. 28, de ſententia in cauſ. attent. feren. num. 99. vſque ad 122.

Naciendo pues eſtos remedios intentados ex officio iudicis extraordinario, y compitiendo ambos, aun al detentador, como es el colono, inquilino, conmodatario, & ſimilibus, ad latiſsimé tradita per Menoch. d. rem. vlt. recuperand. ex d. l. Attilius Regulus, ff. de donat. etiam contra ipſummet dominum, vt in d. l, colligitur, gloſſ. in l. ſi de fundo, C. locati, domin. *Præſes* Couarrub, pract. d. c. 17. nu. 5. verſ. ſic ſanè, & Caſtrenſ. in d. l, Attilius, & in remed. vlt. retinendæ, tenet Menoch. num. 18. ibi: *Siquidem remedium hoc non tàm veram, & propriam poſſeſsionem reſpicit, quàm ſtatum illum rei, qui erat tempore motæ litis, vel paulò ante, eandem ſententiam probarunt Neuizan. conſ. 80. num. 3, Siluan. conſ. 27. num. 3.* Y ſe procede etiam ſine citatione partis, quando conſtat aduerſarium nullum ius in ea poſſeſsione habere, vt tenet Zuchardus in l. vlt n. 130. cum ſeqq, C. de dict. diui Adriani tollend. y baſta qualis qualis cognitio cauſæ, & ſemiplena probatio, vt concordando duas communes opiniones, tenet Salgado de protect. Regia, 3. p. c. 12. num. 20. & iuris ordo non ſeruatur gloſſ. in Clement. 3. vt lite pendente, Bellamera deciſ. 148. & deciſ. 294. Baid. in l. appellatione, col. 2. C. de appellat. Abb. in cap. ex parte, col. penul, de reſcriptis, Alexand. conſ. 92. num. 9. lib. 5. Decius in d. c. bonæ memoriæ, num, 22, de appellat. Vantius in tract nullitat. in tit, quot, & quibus mod. null. proponi poſsit. Y ſi en el interdicto vnde vi, no ſe admite informacion al deſpojador, en quanto a impedir la reſtitucion, aunque la ofrezca in continenti, vt tradit Menoch. d. remed. 1. recuper. d. q. 27. menos ſe le debe admitir en eſte intentado oficio iudicis, quia eſt magis priuilegiatum, ex deciſ. text. in l. æquiſsimum, ff. de vſufruct.

Pro coronide, ſe pondera, que dicho auto en eſtos ſumariſsimos intentados por el dicho Pedro Alonſo, es interlocu-

interlocutorio. Y este es el principal pũto de nuestra presente altercacion, vt aleganter determinauit *Paul*. Castr. conf. 3. col. 2. verf. pronunciatio autem, & illum sequuti sunt. Felin. in rubric. de tregua, & pat. in fine, Beroius, conf. 45. col. 1. verf. fecundo de iure, lib. 1. Capic. decif. Neapol. 55. ad fin. Domin. Præses Couarr. pract. d. q. 17. num. 2. Neuizan. conf. 80. num. 7. Benintendus, d. concl. 99. num. 3 & 7. Ioseph Ludouic. decif. 20. num. 8. y se prueua esta conclusion del texto in cap. vlt. §. de possessione, 2. q. 6. vbi text. appellat interlocutoriam illam pronunciationẽ à iudice factam in causa possessionis momentaneæ, qualis hæc est, ea ratione, quod aliam sententiam in causa principalis spectat, & damnum irreparabile ex hac non infertur, quinimo negotium non diffinit, cum solum præparet iuditium principale in causa possessoria, vel proprietatis, & sic recte interlocutoria appellatur, y desta razon se origina el llamarse sentencia, o auto interlocutorio, quia non affert præiudicium irreparabile per diffinitiuam, vt eleganter tradit Aretinus, conf. 20. col. 1 & conf. 106. col. 2. Aymon Crauet. conf. 171. & conf. 273. col. 4. vbi dicit: *Illam esse interlocutoriam, quæ sine solemnitate profertur*.

Con lo qual, siendo como es dicho auto interlocutorio, que tiene reparo por la difinitiua, la apelacion no lo suspẽde, cap. 20. in sess. 24. Conc. Trident. de reformat. omnino seruandum (propter eius authoritatem, & quia nostro iuri se adaptauit) Cerola in prax Episcop. 1. p. verbo appellatio Barbos. in collect. ad dict. cap. Trident. â num. 1. quòd ita est iure nostro regio stabilitum, ex l. 37. tit. 5. lib. 2. Recop. ibi: *Mandamos a los Presidentes, y Oidores de las dichas Audiẽcias, que de aqui adelante no libren cartas para traer por via de fuerça processos algunos Eclesiasticos de autos interlocutorios, saluo si fueren tales que tengan fuerça de difinitiua, y que en ella no se pueden reparar*, Rodriguez de annuis reddit. lib. 1. q. 17. nu. 75. Salgado 2. p. cap. 1. á num. 1. Con que a mi corto entender no auia necessidad de mas prosa para el punto de fuerça sobre que pende este pleito, y en declarar no la haze el Iuez Eclesiastico, es conuinarse las jurisdiciones, argum. cap. 14. de of. fic-

fic.ordin.ibi: *Adhibito si necesse fuerit brachio seculari ad tantam insolentiam repellendam.* Para estos actos es la mano suprema y Real, y mas en possessorios Eclesiasticos de despojo en la possessión corporal, y perturbos en la ciuil de dicha Capellania, que segun muchos graues DD. tienen mucho de tẽporalidad, & sic practicatur in Gallia, & allijs Italiæ Regnis, & recursus ad Regium Tribunal. quando quis de facto spoliatur, approuauit *Rota* apud Farinac. tom. 2. decis. 103. num. 3. & 4.

Non obstant fundamenta pro capitulo expensa á D. Gregorio de Portillo, hic enim necessarium est dictũ Philosophi, *Amicus Plato, amicus Socrates, sed magis amica veritas,* non primum, originado de la disposicion de dichas fundaciones, y costumbre de dicho Cabildo: porque en la primera parte de voluntad de fundadores de dicha capellania no consta de que sea manual, antes si lo contrario, como está bastantemente dicho en nuestros primeros fundamentos, y la relacion que dicha doña Ana de Medina hizo, ibi: *Y despues de los dias de la vida de los dichos Capellanes que yo aora nombro, puedan nombrar capellan, como lo tienen de costumbre en otras Capellanias,* significada por la palabra *vt*, quod semper dicitur relatum ad omnia contenta in consuetudine, ad quam se retulit expluribus dictis à Barbos. dict. 440. & 441. ex l. asse toto, ff. de hered. instit. cum similibus, pero esto tiene su limitacion, que es, si el relato tiene muchas especialidades, intelligatur relatio facta ad ea, quibus iure potest adaptari, l. 1. §. lex. Falcidia, ff. ad l. Falcid. ad tradita per Alex. cons. 81. num. 11. lib. 6 & semper intelligitur facta exceptis alijs in specie dispositis ad tradita per Parisiũ, cons. 39. num. 18. itaque regulanda est, vt non repugnet voluntati ipsiusmet. disponentis, idem Paris. ibidem, nu. 19. & cons. 68. num. 43. lib. 3 Beroius cons. 198. num. 22. lib. 1. quos sequitur fuit Francis. Becc. cons. 101. ex num. 76. cum seqq. Respeto de lo qual, en caso que semejante clausula pudiesse la dicha doña Ana poner, es visto se refirio a la costumbre en todo aquello, a que segũ leyes, y fueros se pudo adaptar, no a terminos irracionales, que estos

no

no los presumio en el Cabildo,adaptose pues a lo loable del modo con que prouee semejantes capellanias, per cõcursum aprouado por derecho, y necessario quando el q̃ tiene patronato Eclesiastico nombra, o presenta, y que se confiera en el mas habil,y digno de los opositores, y q̃ para esto se pongan editos: destos requisitos releuò a los que dexò nombrados. Y asi dixo, que despues de la vida de aquellos se guardasse dicha costumbre en los demas sucessores en dicha capellania.

Y es de aduertir, que no vulnerò la perpetuidad, ni el estado de la capellania, que esse ya lo dexó exemplificado,y muy expressado,y esto es, ne intelligatur in tam breui mutasse suam voluntatem;y porque no repugne el relato al referente,vt dictum est. Esto es suponiendo, que tũc temporis,tenia dicho Cabildo costumbre de proueer, y presentar capellanes ad nutum,que lo mas cierto es, que ni entonces la tenia, pues no han presentado vn solo acto ni vn nombramiento de Capellan, que diga, *a voluntad del Cabildo*, ni al presente;porque aunque el de dicho Pedro Alonso reza de *voluntad*, otros infinitos del mismo tiempo no mencionan tal palabra, con que no se puede induzir costumbre auiendo en esto actos diuersos,y cõtratios, deuiendo ser vniformes para introduzirla,vt notant omnes DD. in cap. fin. de consuet. & in l. de quibus, ff. de leg. Cagnol. in l. semper in stipulationibus, num. 22. de reg. iur. Roland. cons. 87. num. 53. col. 2. Afflict. decis. 280. num. 9. cũ alijs quos sequitur Rota in recent. decis. 112. num. 5. p. 25 Y si no ay costumbre de *ad nutum*, no pudo obrar dicha doña Ana con dichas palabras, lo que pretende dicho Cabildo. Ex regula, non entis nullæ sunt qualitates, l. eius qui in Prouincia, ff. de rebus creditis (no es culpa de vn tan grã señor, sino de algun Secretario, que vendia humo, y daua vnos titulos sanos, a quien se los gratificaua, y el del Licẽciado Pedro Alõso fue como de pobre. Destas gracias trató Menoch. de arbit. lib. 2. casu 344. Y peor nõbre merecia, sino es que la desigualdad en los nombramientos, tiene otro fin. Buena prueua es, de que no ay costumbre el

L vay

valerse de vn llamado testimonio, que formó de memoria su Secretario, que pudo dezir en el verdad, y callarla tā bien, pero no escusarse de sospechoso, son introduciones muy duras, y que se desuian de las reglas de toda buena razon. Y lo que mas es contra voluntades expressas de testadores, y disposiciones Canonicas, y Legales, y assi el tal testimonio de vn capitular, y en negocio de mas interes, que parece, no solo del Cabildo en comũ, sino de muchos particulares, no deue hazer fee, ex traditis à Ionn. Fabro. instit. de rer. diuis. §. sed vniuersitatis, y mas pudiendo valerse de instrumentos.

Non secundum con la suposicion *de voluntad,* porque el texto aunque es bueno, no se acomoda al essencial intento que pretende, respeto de que la ley Lutius, y su autor Sæuola, habla en vna especie de donacion, ex lege Cincia, quæ donationibus certum modum imposuit, easque certis in causis fecit inutiles, & inter cætera particularia, hoc ius est, vt donato gratisuè concesso vsu domus, vel cænaculi, vel dietæ habitandi causa, non cogatur hæres donatoris eum inquilinum ferre nisi aliud dictum sit, etiam si dictum sit, vt quandiu vellet hospitio vteretur, quia semper intelligitur strictè, quandiu vellet se viuo, vel se mortuo sinẽte hore de. Segun lo qual, es especial modo de donar el de este texto: porque no es precario, vt tenet Alciat. in l. 2. ff. si certum petat. nec est mera donatio, vt communiter tenẽt DD. vt refert domin. Couarr. lib. 3. variar. cap. 15. sino vna gratuita donacion de hospicio con dicha calidad, vt aduetit Cujat, obseruat. 17. cap. 33. Todo lo qual no es de la materia de capellanias manuales, ansi respeto del que nombra, como de lo que se cõcede, porque el Patron presenta necessitate coactus, & ratione officij, y a quien necessitan a presentar. no se puede dezir, que dona gratuitamente, y esta diferencia siguieron los DD. entre la donacion y prouisiones de beneficios, ita dom. Couarr. d. lib. 3. var. cap. 16. num. 1. y lo que se concede contiene en si perpetuidad, y como la concession es de persona habil, y benemerita, de facili non remouebitur, nisi cũ causa,

&

& donec excutitur, non debet á sua possessione amoueri, & si amoueatur debet restitui, decis. 6. de rest. spol. in antiquis in fine, ibi: *Item interest istius, quod purget famam suam, & quod interim non spolietur*, ex l. quæ omnia, ff. de procuratoribus, Felin. in cap. per tuas, num. 4 vers. si tamen esset priuatus de maioritate, & obed. Y ninguno destos requisitos se asienta, in d. l. Lucius, nec in voluntate donantis, nec in re donata, pudiera si con tales condiciones in limine fundationis cum consensu Episcopi, fundata fuisset prædicta capellania iuxta reg. text. in l. legẽ, C. de pactis, & in præsenti dificiunt, & sic euanescit similitudo.

Ni lo que cerca deste fundamento se dize de contrario en el num. 2. & 3. del artic. 1. que puede el Cabildo remouer los capellanes del coro sin causa, demas de que el pleito no viene sobre esto, ni el decreto de remocion de Pedro Alonso dà a entenper esta costumbre, sino antes la contraria; y que ha de auer causa, pues se expresso alli por el Cabildo, asienta bien el argumento á nuestro proposito, porque si la que se tuuo en proueer al dicho Pedro Alonso en dicha capellania fue legitima en concurso de muchos opositores, y como al mas idoneo, por el contrario se ha de remouer con causa justa y conocimiẽto primero della; lo de causa no ignorò el Cabildo, lo del conocimiento preuio si: esto llamò *contrariorum eandem esse naturam*, in prouidendis, & remouendis (mejor fuera no auerlo admitido, secundum illud, *Turpius eijcitur, quam non admittitur hospes*, relatum in cap quemadmodum de iure iuran.) la regla es esta, si præsentatio, & prouisio beneficij est nulla calore iracundiæ, & ex impetu, ita por el contrario, amotio præsentati facta ex impetu, & ex iracundia est nullius momenti, ex cap. auditis de electione, ad tradita per. Tiraquel. de pœnis temper. caus. 1. num. 28. Viuian. in prax. iur. patr. p. 2. lib. 11. cap. 4. num. 5. y asi auiẽdo sido justificada la eleciõ de Pedro Alõso, ha de serlo tambien la remocion por la misma regla, de que se vale dicho Cabildo.

No es de algun momento lo que se pondera en el num. 4. en ordẽ a que esta capellania sea manual, y que se le dio

pre-

precario al dicho Pedro Alõſo, porq̃ la ſupoſicion es falſa, no ſolo en eſta, ſino en quantas tiene la dicha ſanta Igleſia. Lo primero, porque la calidad de manuales, cum non ſit á iure communi, ſed contingibilis, neque aliter quam extrinſecus adueniat, haud quaquàm præſumitur, l. ſi vero, §. qui pro rei qualitate, ff. qui ſatis dar. cog. Menoch. lib. 1. præſ. 28. num. 5. & præſ. 37. num. 3. y eſto es impoſible poderlo prouar el Cabildo, y menos ſu Abogado, el q̃ ſe aſsimilen al precario, nam exemplum precarij penitus extraneum eſt à manualitate: precarij enim efficiens cauſa, ſunt preces pro ſimplici vſu, l. 2. ad fin. §. habere precario, cum l. ſeq ff. de precario, in beneficijs manualibus nõ interueniunt preces cum omnes inferiores à Papa prouideant motu proprio, & de neceſsitate, y lo que prouẽ es beneficios de perſonas que los ſiruan y los gozen, ad tradita per Felin. in d. cap. ad aures, de reſcriptis. & res precario petita, conceſſa eſt ſine aliqua certitudine, aut deſtinatione, ſuper quo eſt fundata facultas reuocãdi ad libitum, vt docuit Abb. in cap. vlt. ſub. num. 12. verſ. ſed in precario, de precario quem ſequitur fuit Menoch. de arbit. caſ. 23. num. 3. & 4. poſt D. Præſ. Couar. var. lib. 3. cap. 15. n. 1. & 3. in beneficijs manualibus prouiſio ad certum, & determinatum vſum fit, ſcilicét, vt poſit capellanus ſolus, & ſine conſenſu alicuius ſui beneficij fructus pro libito expendere: y como la prouiſion fue hecha de perſona al beneficio, o capellania, intelligitur eo animo facta, vt non niſi ex cauſa amoueri debeat, vt dictum eſt in explicat, d. l. Lutius, ff. de donat. ad tradita per Ægidiu. in d. cap. per tuas de maior. & ob. col. 6. No ignoro, que Iuan Gutierrez, lib. 3. pract. q. 11. Gonçalez, y Mandoſio, y otros que refiere, y reprueua Loterio de re benef. d. lib. 1. d. q. 33 num. 4. cum ſeqq. han acomodado eſtos beneficios manuales al precario, y a ſu naturaleza, ſi bien entendidos, ſolo hablan en beneficios, cuya fundacion ſe hizo en ſu principio con eſta calidad, no en los preſentes deſta ſanta Igleſia, donde ni en fundaciones, ni en priuilegios, ay tal memoria de prouiſion, y reuocacion ſin cauſa, o con ella.

Y el

Y el remouerlos es acto injurioso, con que se satisfaze a lo dicho por el Cabildo en el num. 5. sin que sea de consideracion, dezir, que dicho Pedro Alonso acetò con la reserua de *voluntad*, porque aun quando esto fuera ansi, auia de ser de voluntad regulada conforme a la decision de Caualerio, in Pacens. 29. Iunij 1609. Ni los textos que pondera en el numero 6. hablan de libre voluntad, sino de muy regulada, vt videre est apud l. pen. ff. de decretis ab ord. fac. ibi. *Nisi ex causa*. Gotifred. in notis ad l. 2. C. de profes. & medid. lib. 10. lit E. & Cujac. ibi: *Contrario decreto ex causa improbari possunt.*

Ni lo que dize la Glossa in Clement. & si principalis de rescriptis, cum alijs in num. 7. expensis, puede militar en beneficio manual, respeto de que el Vicario del Obispo habet mandatam iurisdictionem ab ipso Episcopo, quo vetante cessat iurisdictio, & remouetur eius potestas, ex *l. iudicium soluitur vetante eo, qui iudicare visserat*, ff, de iudic. ad tradita per Rebuff. in prax. benef. tit. de forma Vicariatus, n: 192. cum seqq. secus est in manuali beneficio, quæ non habet iurisditionem, nec dependentiam ab eo, qui contulit, vel præsentauit, nisi certis de causis, & de se habet existentiam perpetuã & ex parte prouidentis, ad tradita per Syluam, de benefic. 3. p q. 21. nu. 3. & est beneficium propriũ beneficiati, qui potest illud resignare ad dicta per Rotam, in vna Aquil. priorat. 28. Ianuar. 28. 1583. decis. 739. nu. 4. part. 1. nouis. secus est in Vicario Episcopi, qui reputatur vna eademque persona cum eo, & vnum velle, & nolle, & pẽdet ab absoluta eius voluntate, quæ potest habere, vel non habere Vicarium vt tenet Ricc. in collect. deci. p. 5. collect. 1602. Barbos de off. & potest. Epis. p. 3. alleg. 54. num. 125. Ludouic. Postius, de manut. obser. 53. num. 9.

En el num. 8. dà a entender el dicho D. D. Gregorio de Portillo, que el Cabildo es capellan desta capellania, y otras infinitas, y que solo concede el exercicio dellas, y hazelas beneficios de mensa capituli: cuya naturaleza es no vacar, y estar siempre incorporados en la mesa capitular, ad tradita per Gonçalez ad reg. 8. gloss. 5. §. 6. in fin. Et

M tunc

tunc non possunt dici capellani sed ministri, secundum Innocent. in cap. Monachos de statu Monachor. Anton. de Butr. in cap. fin. num. 18. de caus. poss. & propr. *Para* responder a esta deprauada pretension, se requeria vn largo tratado, y assi per transennam dirè algunos males que trae consigo, *Nam abissus abissum inuocat*. El primero es, contra la voluntad de los fundadores, que dispusieron claramente, que huuiesse capellan en esta capellania, que dixesse las Missas, y assistiesse al coro, en que contrauienen lo dispuesto por el sacro Concil. Trident. sess. 25. cap. 16. de refor.

El segundo, contra todos derechos, que prohiben la diminucion en los beneficios, toto titulo, vt Ecclesiastica beneficia sine dimin. confer. Porque haziendo los mensales, se perciben toda la gruessa, y dan a los seruidores, ni aun la cõgrua para poder sustentarse, & hoc abhorret ab omni mẽte Christiana: y de aqui nace el procurar, que seã manuales y no perpetuos, porque no pidan lo que los fundadores les dexaron señaladamente, y es contra vtilitatẽ publicam, & considerauit Rota 1. p. nouiss. decis. 454. n 6. ibi: *Vt beneficia sine diminutione conferantur, item ne destinata ad vnum pium vsum, in alium conuertatur Clement. quia contingit de relig domib.* Lara de Capellan. lib. 2 c. 2. nu. 30. cum seqq.

El tercero, porque con este intento se escandaliza esta Republica, y los fieles se apartarân de hazer semejantes fundaciones, si quando ven que no se guardan las voluntades de sus antepassados y mayores, Contra l. 1. C. de SS. Eccles. Y que se viola la mas loable, y obseruada costumbre que ay entre los hombres, pues se lamenta S. Agustin de que se guardaua con mas puntualidad que la palabra, y voluntad de Dios; aqui se vee vituperado todo.

Vltimamente, lo que dize en el num. 9. y 10. y los antecedentes de que en las capellanias ad nutum, se pueden remouer los capellanes sin causa, nihil ad rem, porque, ni es el punto del pleyto, ni la capellania es adnutum in limine fundationis, taliter vt possit Patronus cum causa, y sine causa amouere. Y a lo que se pone por objeccion contra

tra

tra el dicho Pedro Alonſo,y ſe reſponde,anſimiſmo ſe ſatisfaze,con que quando fuera dicha capellania adnutum, y la remocion huuiera ſido ſin expreſſar cauſa el Cabildo, aun no ſe pudiera eſcuſar de la preſunciõ de malicia, que le aſsiſtio,pues en odio de que la auia hecho colatiua, ſe la procurò quitar;y aunq̃ no ſe preſume delito ſino ſe prueua, mas auiendo preſunciones, prouado eſtà,naciendo como nacio del animo,quia tunc iudicijs, & præſumptionibus prouatur ad trad.per Menoch.lib.5.præſ.6. Y en diſcurſo de treze años no le hallaron cauſa,ſino tres dias deſpues de la dicha colacion, y quiere que no ſe preſuma la malicia, y vindicta, dize en el num. 14.que las cauſas que expreſſó ſon juſtas,tocantes al bien publico,y que ſi ſe recibiera la informacion, ſe prouarân, y no fue eſto lo que ofrecio a prouar,como cõſta de las peticiones del Cabildo, la pretenſa coſtumbre de remouer capellanias ſi. Y facilimo negocio ſatisfit,con que quando ſe expreſſam cauſas, es neceſſario aya antes de la remocion conocimiento de ſu juſtificacion,vt dictum eſt ſupra fundamento decimo. Eſte es verdadero punto que deuio tratar el alegato,ſi expreſſando cauſas antes de ventilarlas judicialmente puede el Patron remouer, conclu ye pues con el lugar de Gonçalez,que habla en capellanias manuales,fundadas cõ los requiſitos neceſſarios,& tunc ad libitum,& abſolutam volũtatem poſſunt amoueri,ſine cauſa expreſſa, no eſtamos en eſſos terminos,con que eſtá ſoſſegado Pedro Alonſo, y con que no ay Autor en la Iuriſprudencia que aya hablado en ſu fauor en capellania como la preſente, y dize biẽ: porque como la ley ſe hizo,ſegun el Apoſtol. ad Rom. c. 3.poſt peccatum,aora que han querido principiar vna eſpecie de capellanias,y beneficios,o ſeruicios, que no eſtaua inuentado,es fuerça,que ſi antes no,aora ſe eſcriua cõtra ella,quia lex propter tranſgreſſores facta eſt, por ſer introduccion ſin autoridad Apoſtolica,y traer tantos males conſigo.

Referirè lo que ſe determinò in vna Romana capellenarum 20. Iunij,anno 1602.apud Gregor.15. & caſus eſt, que

que el Cardenal Toledo en su testamento dexó por vniuersal heredero a la gloriosissima Virgen Madre de Dios, ac eius Imaginem existentem in Basilica sanctæ *Marij Maioris*, y mandò vender sus bienes, y que de su precio, se erigiessen ciertas capellanias, ad electionem, & præsentationem capituli sine aliquo interuentu alterius personæ, & quod capellani, sic electi seruire deberent Ecclesiæ arbitrio eiusdem capituli, & Canonicorum, quorum omnium approbatio, & confirmatio obtenta fuit á santiss. Domino N. per Bullam suam datam 3. Martij, 1597. Y con auer precedido inducto de su Santidad nacieron algunas dificultades. Y en quanto a la prouision del Cabildo se determinô auia de colar las dichas Capellanias, sin interuencion de alguna otra persona: y en quanto a los capellanes, y a la ampla facultad que en orden a esto auia dado al dicho Cabildo, el dicho Cardenal de Toledo decretò la Rota, ibi: *Quia cum fuerit concessa facultas, & authoritas à testatore Canonices, & Capitulo, vt pro eorum arbitrio facerent celebrare, & de seruire Capellanos, ista authoritas sine aliqua correctione esset nulla, l. fin. ff. de offic eius, aut saltem redderetur illusoria cap. præterea de offic. delegat. vnde concessa huiusmodi authoritate venit, & coertio sine qua expediri non potest. l. is, ff. de iuris. omn. iud. l. 3. §. fin ff. de penu. legata, l. veteres vbi gloss. & B. ff. de itinere atque priuat. cap. suspicionis de offic. de leg.* Si con facultad inscriptis del Sumo Pontifice no deuio el Cabildo de aquella Iglesia remouer a los Capellanes, ni hazerlos manuales, que lo pretẽdieron, sino tan solamente castigarlos, segun sus faltas, porque pretende del desta santa Iglesia sin priuilegio, sin voluntad de testadores tantas especialidades, contra toda razon, y el lugar celebre del Concilio Tridentino, sess. 21. cap. 6. de reformat. ibi: *Eos vero qui turpiter, & scandalose viuunt, postquam promoti fuerint coerceant, ac castigent, & si adhuc in sua nequitia perseuerarent eos beneficijs: iuxta sacrorum Canonũ costitutiones, exemptione & appellatione quarũcumque remota priuandi facultatem habeant.* Y quando todo lo que suponẽ fuera cierto en dicha capellania, que no es, en que entendimiento cabe, que con su propria mano el Cabildo, sin parecer

recer

recer ante Iuez competente, con fuerça expulsiua, auia de remouer al dicho Pedro Alonso, para que son las acciones, é interdictos, si la hazen precaria, ex l. 2. §. 2. vers. itaque, l. 19 in fine, tiene tres acciones para reuocarla, o intentar amocion, adnotauit Gothifr. in d. l. 19. lit. F. ibi: *Pro reuocanda re precario concessa.*

No obsta el tercero fundamento, ni todo lo que el Doctor don Gregorio de Portillo juntó en el segundo articulo de su alegato; para respuesta de lo qual, se deue considerar, que atendiẽdo a las fundaciones de dicha capellania, es notorio, no es manual, ni adnutum Capituli, y corre llana, y sin disputa la possession ciuil y natural en el Licẽciado Pedro Alonso: y consiguientemente le competen los remedios que inuento el derecho, ansi de manutencion, como recuperandæ. El primero, quando ay duda de si es, o no manual la capellania, competit Capellano, vt ex Caualer. tenet nouissime Lodou. Postius, de manut. obser. 53. num. 26. & obser. 52. num. 24 ibi: *Et é conuerso daretur manutentio Capellano adnutum amouibili puta contra Capitulum á quo haberet Capellaniam, si prætenderet, & fumum daret illam esse perpetuam, Caual. decis. 72. num. 1.*

Si niuelamos esta capellania en la forma que de cõtrario se pretende manual, no se puede negar que el capellá tiene quasi possession, o detentacion en ella, y le competẽ los remedios mismos de possession sumarissimos, intentados officio iudicis: para lo qual se pondere el texto in d. l. Aquilius Regulus de donationibus, sin limitacion contra qualquier tercero, con distinciõ quando perturban, o despojan los concedentes: si es el despojo sin autoridad de Iuez competente, abusus est facultate, & priuilegio, & tũc amittit illud, & competit Capellano remedium possessorium officio iudicis, qui tali insolentia offensus fuit, ad late tradita per Menoch. de recuper. rem. vlt. num. 21. y al Colono, que es cierto no possee, nisi nomine domini; le cõpete assimismo este oficio de Iuez cõtra el señor; vt tenet gloss. in l. si de fundo, C. locati, vt egregié docuit Baldus, in l. ædem. col. 2. C. eodem titulo. Y en el caso presente, el

remedio ordinario, y interdicto vnde vi le compete, por auer tenido, y tener dicha capellania de tiempo largo a esta parte, como parece por el nombramiento, y cõfiessa la parte del Cabildo, y assi es posseedor ciuil, y natural, ad tradita per Menoch. de arbitr. casu 24. per totum. Aunq̃ la manualidad sea regulada por el precario, quia ratione temporis ad longum, censetur dominus vtilis, vt in conductore, & Emphyteota, tenuerunt Ias. in l. naturaliter, nu. 15. Ruin. cons. 58. num. 4. lib. 4. Decius, cons. 204. Boer. q. 234. & alios sequitur Menoch. de recuper. rem. 1. num. 68. es digna deste proposito, decis. 105. apud Alex. Ludouisium, post Greg. 15. Maximum Pontificem, a num. 15. cum seqq.

Y si se percibe, como deue el caso presente, le competen contra el Cabildo los remedios intentados, ex eo solo, quod auiendo puesto causas en dicho decreto, no pudo sin auer precedido conocimiento dellas expeler al Licenciado Pedro Alonso, y sirua de prueua el dicho capitulo cõquerente, q̃ por su parte pretẽde interpretar, y si alli con ser Iuez el despojante, no se oye hasta que restituya con mas razon, quando el que despojò no lo es, sino persona particular: y a este caso se ajusta la Rota, d. decis. 6. de restit. spoliat. in antiquis, & traditum est supra á nobis in fundamento 10. y esto es lo que se pratica en esta Real Audiencia. Y es loable, y si en oficios manuales, con mas justificaciõ en beneficios; cuya naturaleza es la perpetuidad, vt tenent DD. in d. cap. vnic. de appell. mon. lib. 6.

Quando la remocion huuiera sido sin causa expressa, si aliquo modo potuit constare de malitia, vel odio remouẽtis, vt patet in præsenti, compe ten los dichos remedios sumarissimos officio iudicis, vt eleganter aduertit Innocẽt. in cap. insinuante, qui Clerici vel vouentes, ad similitudinem serui, argum. l. 1. C. de precib. imper. offer. vt late tenet Rebuff. de pacif. possess. num. 275. & Sylua de Benef. d. 3. p. q. 68. & fuit dictum in vna Burgens. amotionis Magistri capellæ 11. Dezembr. 1581. & in d. decis. Caualerij, 29. Iunij, anno 1609. y tambien se ajusta a nuestro caso la

li-

limitacion de la Rota insepuis citata, decis. 1. de restit. spo liator, donde en beneficios manuales se dan remedios possessorios contra el que despojò, si consta que el despojado le auia puesto pleito, vt dictum est supra fundamento vndecimo, y quando estuuiera de proximo el ponerlo al dicho Cabildo dicho Pedro Alonso, corriera la misma razon, quia potētia proxima actui, pro ipso actui reputatur, l. 13. ff. de tutor. & curat. &c. y la malicia y vengança del remouēte se haze mas notoria, pues se procura preuenir por medios ilicitos.

Y si se considera por atentado el despojo, por seguirse a la institucion, y canonica colacion del Ordinario, el oficio del Iuez es aqui mas preciso, y priuilegiado, ad tradita per Menoch. de recup. rem. vlt. num. 24. cum sequentib. Y todas estas especialidades concurren a fauor del Licenciado Pedro Alonso, y de los remedios que tiene intentados, sin que obste lo que en el dicho segūdo articulo se trae a fauor del Cabildo, porque vnico, & facilimo verbo satisfacit, scilicèt, que son dotrinas generales, quæ non derogāt specialibus nostris argu. l. in toto iure, ff. de reg. iur. cap. 1. de constit. lib. 6. & vtrobique scribentes. No obsta lo que dize dicho Doctor don Gregorio de Portillo en el num. 19. ni la ley 17. ff. de precario, porque demas que no se ajustan las reglas de precario a capellanes manuales, es llano que el principal remedio que compete al Licenciado Pedro Alonso, es contra el mismo concedente, a quien no le es licito ius sibi dicere, & manu violenta auferre rē precariam, & quia sine causa non potest reuocare precarium cum damno alterius, y no puede ser mayor que el q̃ se le sigue al dicho Pedro Alonso en su honra, & cum sit beneficiū non debet in eo dolosè versari, vt ex Abb. Ioan. And. & Bald. tenet, Capic. decis. 116. num. 5. cum sequentib. Deuiendo, authoritate iudicis, reuocar, y recuperarla, respeto de estar pendiente del arbitrio del Iuez, si ha vsado poco tiempo, o tanto, q̃ ya no tiene el concedente possessión ciuil, ad tradita per Couarr. lib. 3. variar. d. cap. 15. Pudiera replicar el Cabildo, que el interdicto vnde vi, no
se

se le concede al que possee precario contra el señor, ex tra ditis, per *Menoch.* de recup. rem. 1. num. 4. a que se satisfaze, con que por el §. recuperandæ, instit. de interdictis, se quitò la duda de los Digestos, y quedò claro, que le compete ad vtentem precario secundum Menoch. de recup. d. rem. 1. num. 7. ibi: *Quam sententiam, & communis forensis vsus recipit, quando & vis in iure nostro sine armis tanta iudicetur, vt is violentus possessor iure omni suo priuetur, l. extat. quod met. cau, l. creditores, ff. ad l. Iul de vi priu.* Ni es de algun momento lo referido en el num. 20. porque el lugar de Gonçalez, y las palabras que a su parecer conduzen en el num. 49. se limitan en el num. 50. y indiuidualmente en nuestro caso, con que dio a entender este Doctor que quando ay malicia, o se presume en el remouente, le competen al remouido, o perturbado los remedios possessorios: menos haze lo del num 21. antes se retuerce contra si el lugar del sacro Concilio Tridentino, y que de no obseruar lo dispuesto por los testadores, se retraeran los fieles, viendo que el dicho Cabildo contra fundaciones expressas, Dios, y el mundo, intentan peruertir el orden de la Iglesia, y estriuãdo en sus particulares interesses se despechan a destruir la obseruancia de la perpetuidad en esta, y otras infinitas capellanias, y el autoridad de Nauarro acomodela a alguna fundacion antigua, o moderna de las capellanias que han dexado en la santa Iglesia, y por Patron, y Administrador de sus dotes al Cauildo, y creo no se podrà ajustar.

Todo es apocrifo lo que se quiere reduzir a costũbre de remouer capellanes, pues ni vn acto ha presẽtado, por donde se pueda cõjeturar y de mil capellanes del coro los nouecientos y nouenta y nueue tienen titulos, sin el aditamento de *voluntad del Cabildo.* En este articulo segundo la haze costumbre de cinquenta años, en el tercero perdio la memoria, y la hizo inmemorial, como mala fama, de quien dixo el Poeta, 4. Æneyd ibi:

Parua metu primo mox sese tollit in auras,
Ingrediturque solo, & caput inter nubila condit,
Monstrum horrendum.

Que-

Querer introduzir coſtumbre en variaciõ, y poca conſtancia, y en beneficios Eclesiaſticos, y por perſonas Eclesiaſticas, horrendum, ex cap. 17. 32. q. 5. ibi: *Horrendus, & in cultus vir, ſemel placuit, nunquid vir frequenter eſt eligendus?*

No ſe para que refreſca la memoria con la deciſion de Granada, que es quexarſe donde le duele, y la de Zeuallos, que hablaron en oficios amouibles ad nutum, y ſe acomodan mejor a capellanias, por eſtar ſiempre el derecho inſiſtiẽdo en ſu perpetuidad, d. c. vnico de capellis, Monach. lib. 6. En el num. 27 buelue a refreſcar la memoria de que ſon bienes tẽporales: mucha maleza tiene eſte mõte de capellanias, fundaciones claras, que dizen capellania perpetua, capellanes perpetuos, adminiſtracion de ſu dote a la Igleſia ſalario porq̃ nombre como Patron, y quiere que ſean bienes temporales, no lo entiendo. Y tiene cierta rẽta, y la hazen incierta, y huyen del Ordinario, no es por bien. Su Mageſtad pudiera viſitar eſtos bienes como temporales, ya que no quiere el Arçobiſpo. En el nu. 29. buelue a tomarſe con Zeballos, y el cap. vnic. de capellis Monach. lib. 6. y es en nueſtro fauor, porque dize, que no ſe puede hazer la remocion, porque eſtaua inſtituido con autoridad del Ordinario, y no es menos la del Ordinario de Seuilla, que tiene *P*edro Alonſo, que la del de Italia, y eſſe nombramiẽto del Cabildo no fuera malo darle vna poca de autoridad, y facultad, para que ſus nombramiẽtos fueſſen colaciones, vt fuit dictũ, in predict. deciſ. Romana, y fundacion del Cardenal Toledo. Mucho a laſtimado al Cabildo la colacion del Ordinario, y la llama clandeſtina, remitome a vn capitulo que harè della. En el num. 30. dize que *P*edro Alonſo ſe vale del cap. reintegrandæ, 3. q. 1 ſin ſaber donde le duele, y no lo ha tomado en la voca ſino para repelerlo de ſu intento, como ſe verà en ſu lugar.

No daña al Licenciado *P*edro Alonſo el num. 32. y 33. ni las explicaciones vagas del texto in d. c. reintegrandæ, ni vnas palabras breues, y mal dichas, con poca noticia del Cabildo, y ſus acciones, y obligaciones: ſi Pedro Alonſo para ſu pretenſiõ ſe funda en la voluntad de los teſtadores, pidiendo lo que le dexaron, por ſer Capellan de la dicha capellania, como ſe dize que eſtá dormido? no le peſe a Pedro Alonſo, que tambien ſe lo dixeron a los Apoſtoles, act. c. 2. porque dezian verdades, y deſcubriã coraçones ocultos. Si el Cabildo en las facciones de legalidad, peſo, y autoridad a vſado de Pedro Alonſo, y para notificar vnas letras al Excelentiſsimo Duque de Medina no ſe valio de otra per

.O ſona

ſona que del ſuſodicho, por ſer varon diſpierto, como ſe dize q̃ eſtá dormido? Accion fue eſta ſola en ſeruicio del Cabildo, para que en caſo de ſer dicha capellania manual, por auerla dado a Pedro Alõſo, ſe hizieſſe perpetua por ſu vida, argum. d. l. Aquil. Regulus, ff. de donat. Donde la donacion de la ley Cincia, que de ſu naturaleza era manual, por auer caido en perſona, que antidoralmẽte, y remuneratoriè la recibio, ſe hizo de por vida, eſte es el texto capital contra el Cabildo en todo el articulo 2. de ſu alegato, que quando fuera Pedro Alonſo mero detentador de dicha capellania, ſi violentamẽte ſe la quitan, el oficio del Iuez ſumariſsimo le compete, y deſte ſe vale contra ingratos, porque dixo Seneca, de beneficijs, lib. 1. cap. 12. que contra eſtos no ay acciones, ni interdictos en el derecho.

No obſta el quarto fundamento en orden a que no ſe pueden cõbinar los remedios que a intentado dicho Pedro Alonſo, y ſe contienen en dicho auto del Ordinario. A que ſe ſatisfaze con lo que eſtà ya dicho en el fundamento dezimo quarto. Y lo que ſe puede ponderar de vna celebre doctrina de Bart. in l. 2. col. 22. C. de ſeruit. & aqua, donde enſeña, que ſi vna perſona obtiene algun beneficio, ſi forte per aliquem ab ipſo beneficio expellatur, ſolo animo excõmunicando expulſorem, & alias cenſuras inferendo, poſſeſsionem illius ſecum retinet, & ad recuperationem actualis poteſt agere interdicto vnde vi, vel alijs remedijs. Eſta doctrina exornò Firman. in tract. de Epiſcopo, lib. 3. 1 p. q. 57. in vltimis num. Y al vno y otro ſigue Lambertino de iure Patr. lib. 2. 3. p. q. 3. art. 10. ſi bien, pues ſe atienden los principios del arte, mientras inſiſtimos alguna coſa corporal, o derecho incorporal, lo retenemos animo, & corpore; y ſi violẽtamẽte nos priuan dellos, aunq̃ contra nueſtra voluntad, los perdemos en quanto a lo actual, en quanto a lo ciuil los retenemos cõ el animo. Lo primero es de la ley 3. §. 1. y lo ſegũdo de la ley 17. ff. de acquir. poſſ. ibi: *Si quis vi de poſſeſsione deiectus ſit, perinde haberi debet, ac ſi poſsideret, cum interdicto de vi recuperandæ poſſeſsionis facultatem habeat.* Bien digna deſte propoſito es, deciſ. 156. Afflict. dõde auiẽdoſe pedido en vn juizio ſumariſsimo de manutenciõ, ſe pidio deſpues reſtitucion de deſpojo, ibi: *Conſilium condemnauit dictum reum, ad reſtituendum dicto monaſterio poſſeſsionẽ dicti territorij, & ea reſtituta, vt deſiſtat á moleſtationibus, & turbationibus iuxta naturam interdicti retinendæ.*

No obſta el quinto cerca de la inſtitucion Canonica, y colacion q̃ dicho Prouiſſor hizo en dicho Pedro Alonſo, lo q̃ dize el

el Cabildo, para cuya satisfacion era necessario vn tratado entero, y assi solo baste, que quando caso negado fuera clandestina, que no es, ni puede caber en humano entendimiēto, viendo las dichas fundaciones, nihilhominus, est valida, & firma, & cōfert titulū verum, vt probari potest, & patet in præsenti, ita ex Archidiac. Dominic. Ioann. Andreæ, & alijs tenet Cæsar Lambert. de iure patr. 3. p lib. 2. q. 11. art. 13 per totum. Y si tiene sentimiento del Arçobispo, y su Ordinario, el conquerente es buen texto en su fauor, si tiene justicia, pero no contra Pedro Alonso.

Vltimo, no òbsta lo q̄ se junta por parte del dicho Cabildo en el 3. artic. de su alegato, quexandose del Prouissor en no auer recibido la causa a prueua, esto es, no saber dōde le duele, porque todo el cuerpo le duele. Assentarè la conclusion por nuestra parte, y quedaràn con ella satisfechas, compuestas, y entendidas las doctrinas de contrario: *Spoliatus ante omnia restituendus est.* Quien lo intenta sumarissimamente es Pedro Alonso inuocando todos remedios, y siendo el despojo notorio, confessado por el Cabildo, como se le ha de admitir informacion sumaria? Si interpellatio non est hoc casu necessaria, quia spoliator violētus semper est in mora pract, Papiēs, super forma libel. in caus. spolij, vers. sæpius, el Cabildo reconuiene al dicho Pedro Alonso, cō el interdicto retinendæ; porque dize que le perturba su quasi possession, y no tiene razon, transeat igitur: pero no se admite esta reconuencion contra spoliatum. *Dubium remanet de possessorio retinendæ, circa eandem rem: quo videtur posse concurrere, vt si tu conuenis me possessorio recuperandæ: ego reconuenio te interdicto vti possidetis, quia turbas me in possessione eiusdem rei, super quo dico, quod per spoliatorē non potest contra spoliatum fieri talis reconuentio, quia possidet ab eo vi. Et interdictum vti possidetis non fauet ei, qui possidet vi. Secundum Abb. in cap. veniens, col. pen. de præscript. text. in l. 1. in princ. ff. vti possidetis. Item, propter priuilegium spolij, & odium spoliatoris, quia non tenetur spoliatus respondere nisi prius restituatur, vt d. cap. cum dilectus, & cap. fin. de ordin. cognit. Hucusque Maranta de ordine iudic. 4. p q. 1. prin. distinct. 6. n. 53. prope fin.* Y por auer intentado manutencion el dicho Pedro Alonso, no se deue admitir al Cabildo la reconuencion en distinta quasi possession, ad tradita per Postium de manut. obs. 65. y para prouar vna inmemorial.

Y assi qualquiera genero de informaciō que ofrezca el dicho Cabildo, no se le deue admitir, aunque sea incontinenti probāda, vt Latissimè tradit Menoch. de recup. remed. 1. q. 27. n. 239. Domin. Præs. Couar. de spos. 2. p. c. 7. n. 9. & ratio est, quia nō licuit

cuit ipsi spoliatori sua manu sibi ius dicere, & in ipsius odium, & pœnam lex hoc constituit, l. si quis in tantam, C. vnde vi. cap. cũ qui de præuen. in 6. & hoc cõmodũ non debet sentire spoliator, ne ex proprio delicto illud consequatur contra l. auxilium, ff. de minor. l. itaque Fullo. ff. de furtis, quã in his terminis adaptauit, Bald. in l. 1. in fin. C. de appellat. y si lo que el Cabildo ha hecho se permitiera, diriamos el verso de Iuuenal: *Vbi es lex Iulias dormis?* Con tanto el auto en que tacitamente denegò el Prouissor al Cabildo la informaciõ, fue justificado, assi por no ser pleyto directamente con Pedro Alonso, y caso le tocara, por no admitirse reconuencion, ni tener obligacion a responder hasta ser restituido. Y finalmente, aunque prouara lo que pretẽdia, no se escusa de la restitucion de dicha capellania, ex traditis in fundamento 14. vers. 3 pro ista parte, y no es apelable, quo ad vtrumq; effectum, vt supra diximus in fundamento vltimo.

Y no viene en consideracion lo q̃ relata en el num. fin. el Dotor don Gregorio de Portillo, porq̃ el Prouisor no dixo q̃ lo restituía, ex c. reintegrãdæ, 3. q. 1. y fuera de proposito es induzirlo, sabiendo q̃ en el pleyto, y peticiones no se lee otra cosa q̃ manutencion, y q̃ el animo de Pedro Alonso no es otro sino q̃ ante todas cosas ha de ser manutenido, y restituido, por auer sido con violencia despojado de la possession corporal, y q̃ no se entiẽda mezclar la causa principal en este sumarissimo; y assi el auto es conforme a los pedimientos, l. vt fundus, ff si mensor, falsũ mod. dix. c. licèt Heli. de simonia cũ similib. y todo se haze claro, per tradita à Ludou. Postio de manutent. obs. 57. n. 85. vbi ait, quod aliquando associatur manutentio cũ reintegratione, illa in ciuili, & ista in naturali, & nil inter est, si iudex incipiat à reintegratione, vt in præsenti, ita tenet præcitatus Postius, d. obs. 57. ibi: *Quemadmodũ, nec si quis petijsset manutentionẽ, & iudex decreuisset ei reintegrationẽ, diceretur se habuisse pro spoliato, si tali decreto vsus esset, cũ sit attendenda petitio, & potuerit decreto vti pro recuperatione possessionis naturalis. Rota in Calaguritana, iuris accedendi ad procesiones corã Remboldo.* & d. c. reintegrandæ, tiene mezcla de possessorio plenario, & sapit iure Ecclesiastico proprietatẽ, vt eleganter aduertit Parlador, cotidianar. q. 13. per totã omnino videndã. Por las quales razones, y otras que se podrán considerar, el dicho auto es executiuo de su naturaleza, y de executarlo el dicho Prouisor no haze fuerça, y assi esperamos obtener. Salua in omnibus D.V.C.

Licenc. Christoual de Morales y Luna.